✠

JESVS,

MARIA, *JOSEPH.*

POR

EL DOCTOR JOSEPH VOLTES,

CON

LA VILLA DE ELCHE.

SOBRE

La paga de seiscientos y sesenta pesos por los salarios de Abogado.

1 EN 27. de Junio mas cerca passado, Luis de Aguilera, Notario, me notificò cierto auto de revocacion, hecha por Mossen Jayme Brotons, Presbytero, como Syndico de la Villa de Elche, y en èl se me revocan los poderes, y salarios, que la Villa me avia conferido, y señalado por Abogado suyo en el año de 87. que he exercido, hasta el presente; y tambien de Syndico, nombrado vn año despues.

A 22 de Agosto 1699. se declaro. fiat executio supplicata pro salario advocationis reservato iure [illegible] liquidatione

2 En 3. de Julio siguiente puse peticion, à fin de que se mandasse à dicho Mossen Jayme, exhibiesse en la mesa del Consejo dicha revocacion, con las protestaciones, *vt in dicta petitione*; y por averse hecho al pie la provision de *intimetur*, no se prosiguiò, por reconocer mi cortedad ser altercado, aunque juridico, de poca subsistencia, y que solo huviera podido afiançar mi dictamen, con averse hecho la provision de *fiant supplicata*.

3 En 14. de Agosto siguiente se me concedieron, y despacharon letras citatorias contra la Villa, sobre la execucion que instè por la paga de dos mil y seiscientos pesos, que supliquè, por los salarios de Abogado, Syndico, y demàs gastos expendidos, y hechos por mi, en termino de doze años, poco menos, en vtilidad, y servicio de la Villa.

A No-

Notificaronſe dichas letras al Juſticia, Jurados, y demàs Miniſtros de la Villa en 4. de Setiembre ſiguiente; y reſponden tienen en eſta Corte al Licenciado Moſſen Jayme Brotons, con quien quieren ſe hagan los autos.

4 En 8. de Octubre mas cerca paſſado, puſo peticion Baltaſar Fauros, como Procurador de la Villa, y en virtud de poderes conferidos por dicho Moſſen Jayme Brotons, en que preſenta la referida revocacion, y con el motivo de que yo avria percibido diverſas cantidades, por lo que aun ſeria deudor; propone juyzio de quentas, y pide que yo dè caucion de *iuditio ſiſti, & iudicatum ſolvi.*

5 En 13. del meſmo Octubre puſe peticion, contradiziendo lo deducido por dicho Fauros; y en fuerça de reconvencion ſupliquè ſe mandaſſe à dicho Moſſen Jayme Brotons dieſſe caucion ante todas coſas de *iuditio ſiſti, & iudicatum ſolvi*, con diverſas proteſtas, y ſalvedad de lo executivo, y privilegios del credito que me aſsiſte, *vt latius in dicta petitione.*

6 En 16. del meſmo Octubre puſe peticion, en que refiero todo el hecho antecedente, y con el motivo de que por la Villa no ſe contradixo, en la forma debida à la execucion que pedì en 14. de Agoſto paſſado, de dos mil y ſeiſcientos peſos; pedì las letras executivas de dicha cantidad.

7 En 21. del meſmo Octubre puſe peticion, en la qual, adhiriendo ſu contenido à todo lo referido, Reales letras citatorias, ſus notificaciones, y demàs que reproduxe; preſentè vna carta de la Villa, ſu fecha de 26. de Octubre del año de 1687. por la qual fuy nombrado por Abogado, con el ſalario de ſeſenta reales de à ocho cada vn año; y aſsimeſmo preſentè cartas de todos los años, haſta el preſente, en que ſe verifica la ocupacion, y exercicio, como tal Abogado de la Villa, *præter notorietatem*; y en viſta de eſte hecho, y de ſer guarentigio eſte credito por los ſalarios, ſupliquè ſe me dieſſen Reales letras executivas por la cantidad de ſeiſcientos y ſeſenta reales de à ocho, que es lo que importan los años, deſde el del nombramiento, ſalvo juſta quenta.

8 Aviendoſe notificado eſte pedimento, y tambien el antecedente al Procurador de la Villa, ſolo ha reſpondido en peticion de 23. del meſmo Octubre, que ſe afirma, en que ſe mande dàr por mi parte la caucion de *iuditio ſiſti*, para el juyzio de quentas que tiene formado, ſin embargo de las cartas, y demàs deducido, y alegado por mi.

9 En 27. del meſmo Octubre concluì el expediente, ò articulo, ſobre que ſe me concedieſſen las Reales letras executivas, por la referida cantidad de ſeiſcientos y ſeſenta reales de à ocho, en la forma que ſupliquè en peticion de 21. del meſmo.

Y,

10 Y baxo la cenſura de V.S.y el Conſejo, parece ſe deben conceder, y con todo efecto mandar deſpachar dichas Reales letras, para la cobrança de eſtos *ſeiſcientos y ſeſenta peſos*, que es lo que importan los ſalarios de Abogado, por los doze años, contando el ſalario por año corrido, y no anticipado, ſegun ſe debia, por tenerſe, y reputarſe en Derecho *loco alimentorum, l.2.C.locati,* Pontan. *de aliment. cap. 16.num.5.* Golin. *de Procurat. part.4.cap.5.num.2.* por cuya razon los he propueſto, y pedido con toda ſalvedad, de ſalvo juſta quenta, para que en el juyzio de liquidacion tenga el merito que pareciere mas juſto. Y adhiriendo eſte diſcurſo al que en proprios terminos premedita Fontanell. ſuo doctiſsimo more *in deciſ.423.à num.1. & ſeqq.* ſequuntur fundamenta.

11 Por la referida carta de 27. de Octubre de 1687. en que ſe me ſeñalaron los ſeſenta peſos cada vn año, por ſalario de Abogado, eſtà afiançada la obligacion de la Villa, que ſe contrae por ſemejantes cartas, ſegun que para eſte fin ſe llaman, y ſon en Derecho inſtrumentos, ex Bart. *in l. ſi quis legatum, ff. ad leg. Cornel. de falſ.* Aſsin. *de exeq. cap.9.part.1.num.4.* tradit Carol. Petra *ſuper Ritib. Mag. Cur. Vicar. ritu 166.num.7.tom.2.* qua quidem epiſtola, adſtricta, & obnoxia remanet Villa, adſolvendum vè dandum, *l.3.ff. de obligat. & act.* contractus enim, legem ex conventione accipiunt, *l.1.§.Si conveniat, ff. de poſiti,* in terminis Silva *in tract. de ſalarijs, quæſt.45.num.7.* Zachia *de ſalar. ſeu opper. mercede, quæſt.9.num.8. ex cap. Contractus, de reg. iur. in 6.* & alijs quibus addo Rebuffo *in commentar. ad l.126.ff. de verb. ſign. fol. mihi 483. & ad l. Princeps 21. eod. fol.135. l. publia 27.§. fin. ff.* de poſiti, ibi: *An autem is quoque, qui deberi ſibi cavit in eadem epiſtola decem probare poſsit hoc; quod ſcripſit Iudicem æſtimaturum*; con el qual texto, y otros, idem Rebuffo, en terminos proprios, *in tract. de famulor. ſalarijs, gloſſ. 14. tom.2. fol. mihi 477.* dize, ibi: *Sive manu Domini, ſive Notarij hæc obligatio fuerit; & eſt ſecunda limitatio, & cum hic dicatur,* par eſcript, *& non dicatur,* obligacion publique *ſufficit ſcriptum eſſe, etiam ſi per epiſtolam, vt in l. publia, ff. de poſiti;* y es en terminos todo el titulo, *Inſtit. de liter. obligat.* y el *§. Ideo, inſt. de obligat. ex conſenſu, in fine,* ibi: *Vndè inter abſentes quoque talia negotia contrahuntur, veluti per epiſtolam, vel per nuntium, l.1.§. Conventionis, l. iure gentium, §. Prætor ait, ff. de pactis, l.1.§. Si conveniat, ff. de poſiti,* Cancer. *var. lib.1. cap.22. de capſoribus, num.1. & 11.* vbi epiſtola contra ſcribentem plenè probat, y Novario *ſuper Prag. Reg. Napol. collect.192. num.2.* dize, ibi: *Et ex tali promiſsione muneris Advocato facta, oritur actio, & obligatio*, & cum Menoch. Anton. Gomez, Surdo, Caldas Pereyra, y el Cardenal Tuſc. en terminos de ſalarios,

rios,probat Silva *de ſalar.dict.quæſt.45.num.6.* y Menochio hablando de ſemejantes promeſſas,*in conſ.92.à num.33.* dize, ibi: *Sequitur poſſe cogi.* Et in fine, (como ſi hablàra de eſte Supremo Conſejo) dize, ibi: *Quod fortius, & clarius procederet, ſi in Civitate Senogaliæ extaret ſtatutum, quod cauſæ diffiniantur ſola veritate inſpecta, & de æquitate; tunc pacto nudo agi poteſt.* De forma, que en virtud de lo referido, por Derecho la Villa eſtà obligada à pagarme los referidos ſalarios, para cuya cobrãça me compete la accion *ex promiſſo*; y en eſte punto ceſſa el arbitrio del Juez para ſu alteracion, ò regreſſo, en favor de la Villa, probat vtrumque Silva *de ſalar.quæſt.64.num.7.& 8.*

12 Por eſta meſma razon ſe manifieſta, no ſolo la obligacion contrahida por la Villa, y la accion *ex promiſſo*, que me compete; sì que tambien es liquida la deuda, y me compete la accion *certi conditio*, para pedir ſe me pague, *gloſſ.fin.in l.ſalarium 7.ff.mandati*, ibi: *Salarium Advocati quatuor modis petitur, conditione certi, ſi certum eſt promiſſum, & c. l.1.§.de ſalario, Cod.mandati*, Golino *de Procurat.dict.part.4.cap.5.num.4.* lo que tendria cabimiento, aun en caſo de no aver exercido la ocupacion, cum per me non ſtetiſſet, Fontanell. *dict.deciſ.423.num.4.* Carol.Anton.de Luca, ad Golin. *dict.part.4.cap.5.num.10.* Ergo con mayor razon aviendolo exercido, como es notorio, y conſta por las cartas preſentadas de todos los años, quo caſu de rigore iuris affirmat Silva *de ſalar.quæſt.41.num.15.* Y con tan eſtrechos terminos favorece el Derecho eſtos honorarios, ò ſalarios, que no ſolo les ſupone por deuda liquida, ſino que les afiança con dominio quiritario, aun antes de la tradicion, con el precepto, no ſolo de la paga, ſino de la reſtitucion; ſegun que con Viviano lo advierte la *gloſſ.in dict.l.1.Cod.mandati*, ibi: *Et ſalarium quod mihi promiſiſti, mihi reſtitui providebit Iudex, l.1.§.In honorarijs, ff.de var.& extr.cognit.* vbi comm.DD. y la meſma eſſencia ſe conſtituye por Derecho Divino, ex Tobiæ, *cap.4.* ibi: *Quicumque tibi aliquid operatus fuerit, ſtatim ei mercedem reſtitues.*

13 Para la cobrança de eſtos ſalatios, por ſer, como ſon, *ad inſtar alimentorum, & inter mercenarios*, no ſe guarda el orden de los otros juyzios, con triplicacion, y quatruplicacion, ſino que ſe piden, y mandan pagar ſumariamente, *& executive, à iure Divino, & Humano*; por el Divino, ex Levitic.*cap.19.*ibi: *Non morabitur opus mercenarij, vſque ad veſperam*, ex Deuteronom.*cap.24.*ibi: *Non negabis mercedem indigentis, ſed eadem die reddes ei pecuniam laboris ſui ante Solis occaſum*; y otros muchos textos que trae Silva *de ſalar.quæſt.1.à num.2.& ſeqq.* Y por el Humano, ex Bald.*in Auth.ſed iam cautum, Cod.de poſiti, per tex.*ibi: *Salaria mercenariorum, non poſſe aliquo impedimento, & oppoſitione etiam tertij im-*

pedire, Sessè *de inhibit.cap.4.§.2./ub num.*42. & facit, rubric.& text. *in dict.l.* 1.§.*In honorarijs*, *ff.de var. & extraord. cognit.* probat Silva *vbi prox.& in quæst.*64.*num.*7.& 8.

14 En terminos de salarios de Abogado, y por sus defensas, que se pidan, y deban juzgar sumaria, y executivamente, probant Carleval *de Iudic.tom.*1.*disput.*6.cum Michael Ferrer, Flores de Mena, & Grat. Xamar *de offic.Iudic.& Advocat. part.*2. *cap.*9.*num.* 52. & 53. Silva *de salar.quæst.*53.*num* 12.& *seqq. quæst.*54.*per tot.& dict.quæst.*1. *num.*7. ibi: *Huiusmodi salaria incunctanter, & semoto omni iuris ordine solvenda esse, & ita à Iudicibus providendum.* Lo que es en tanto grado cierto, que de practica comun en los Supremos Consejos se despachan provisiones Reales para pagarlos, sin embargo de embargos, contradiccion, y cõcurso de acreedores, Guzman *de evictionib.quæst.*2. *num.* 24. ibi: *Et ita vidi multoties practicari in hac Curia Regia, & per Supremos Auditores, quotidie dantur rescripta quibus convenitur quis, etiam si remotissime vivat, vt solvat huiusmodi salaria Advocatis, & Procuratoribus, sine concursu creditorum, & absque oppositione tertij*, Sessè *dict.cap.*4. §. 2. *num.* 42. Grat. *discept.forens.cap.*257.*num.*17. *tom.* 2. latè Salgad. *in labyrint. creditor. part.*1.*cap.*13.*à n.* 40. *ad* 44. Y es la razon, por el privilegio que goza su cobrança, pues no la embaraça, ni suspende contradiccion alguna, aunque sea de terceros acreedores, por ser à todos preferida, Salgado *in labyrint.part.*3.*cap.*9.*à num.*17.*cum seqq.* D.Crespi *observat.*31.*num.* 2.Xamar.*dict.cap.*9.*num.*51.Didacus Volerus *de debitorib. cessis, tit.*5. *quæst.*2.*num.*37.Rodrig.*de privileg.credit. part.* 1. *art.*3. *num.*18. Larrea *decis.*15.*num.*1.& 2.Salcedo *in l.*34.*tit.*16 *lib.*2. *Recopilat.* & ita pluries iudicatum, ex Capic.Latro, Sanfelic.& alijs ateſtatur D.Petr.Quesada Pilo *dissert.*23.*à num.*10.& 11.Golin.*de Procurator.dict.part.*4. *cap.*5. *num.*50.& ibi Carol.Anton. de Luca *num.*8.

15 A esta obligacion de pagar en esta forma los salarios, y defensas de los Abogados, estàn tenidos, y son obnoxios los successores del principal, aunque sea de bienes de Mayorazgo, Iglesia, ò menor, Barbos.cum pluribus *in cap.*1.*de solutionibus, à num.*7.8.9.& 11.Salgad. *dict.part.*3.*cap.*9.*à num.*18.& 19.vbi in omni materia, & cum pluribus etiam *dict. part.*1.*cap.*13.*à num.*40.*ad* 43. idem in feudis tenent Schrader.*de feudis, part.*2.*sect.*2.*num.*54.Intrigliol.*de subs.centur.*3.*quæst.* 74. *num.*92.& 102.Golin.*dict.part.*4.*cap.*5.*num.*51. vbi Carol. Anton. de Luca *num.*8.& 9. Y à esta proposicion se ajustan las costas, y daños causados para la cobrãça, que tambien se deben pagar, quoniam sumptibus debitorum fieri debet, & expeditur, por cuya razõ las tengo protestadas, *l. Lutius, ff.de positi*, Noguerol *allegat.*7. *num.*53. Narbona

*in l.15.tit.18.lib.5.Recopilat.gloss.2.num.15.*Larrea *decis.14.num.8.*Leotard. *de vsur. quæst.32.à num.1.& 19.*Olea *de cesion.iur.& action. tit. 5. quæst. 8.sub num.8.vers.Et non solum mandatum.*

16 Siendo como es este credito tan executivo, no puede embaraçar su cobrança el dezir la parte de la Villa avria yo recibido diversas cantidades, y que antes seria yo deudor, que acreedor; lo primero, porque no basta que se alegue, y diga, sino que se requiere probarlo, *ex vulgar.regul. text.in l.1.Cod.de probat.*Afflict.*decis.22.num. 3.* y la Villa hasta oy no ha probado lo que dize, y alega, segun assi lo debia hazer dentro el termino señalado por las letras citatorias, y de la instancia, ò processo, *ex l.si is à quo,ff.vt in possess.legat.*Molin. *de Hispan. primogen. lib.3.cap.13 num.16.*

17 Y lo segundo, porque aunque la Villa huviera presentado los recibos de las cantidades que dize, no pudiera servir de excepcion, ni valor alguno, respecto de que dichos recibos, y cantidades serian por otros gastos, y expensas, causadas à favor de la Villa en esta Corte, por el espacio de los referidos doze años; es à saber, por el *salario de Syndico*, en que fui nombrado por la Villa el dia 26. de Setiembre del año de 1688. vn año poco menos despues del nombramiento de Abogado; y este salario de Syndico tambien se debe pagar, Fontanell. *dict. decis. 423.num.20.& 21.& num.3.*etiàm si non sit conventum, probat etiam Silva *de salar.quæst.41.n.24.25.& 27.& seqq.* & ita iudicatum refert in terminis cum Riccio *collect.2466.*& alijs, ipse Silva *quæst. 73.à num. 71.& seqq.*Novario *super Prag.Reg.Neapol.collect.192.num.3.*Assimesmo *por el pleyto* con Don Maximo Vaillo de Llanos, y su Memorial en Derecho; por el *pleyto* con Alicante, sobre el embarco, y desembarco, y su Memorial en Derecho; por el *pleyto* de la Albufera, y las Tiendas, con los Ilustres Duques de Arcos, y su Memorial en Derecho; por el *Memorial en Derecho* sobre salir el Regio Fisco à coadiubar el pleyto de reduccion; por dos *Memoriales en derecho* sobre lo principal de reduccion; por vn *año, y vn mes* de assistencia en el Memorial ajustado, en lo de reduccion, à casa el Relator extraordinario, à razon de dos pesos cada dia de los vtiles, segun estilo, y ley; y por otras muchas expẽsas, trabajos personales, y defensas, que se manifestaràn en su caso, y lugar, todo executado por mi con ordenes de la Villa, y todo digno de remuneracion, y paga, ita vt *Advocatus in omni casu præmium suorum laborum ferret,*Cancer.*var.lib.2. de Procurat. cap.14. num. 180.* & etiam quia geminato labore, præmium geminatũ debetur, Silva *de salar.dict. quæst.73.num. 71. & 72.* & quotiescumque omne hoc non sit satisfactum, sigilatim pro vno quoque servitio, vè partita, non potest dici

per-

perfectè solutum, & sic primeua iura non sunt extincta, vt ita iudicatũ refert de Franch. *decis.* 50. *num.* 6. sequitur Merlin. *controvers.* 27. *n.* 7.

18 Todo lo qual requiere mayor conocimiento de causa, y juyzio mas exacto; por cuya razon lo alegado por parte de la Villa (aunque no exhibido, ni probado) no puede impedir la execucion de lo liquido, y guarentigio de estos salarios, con la concession, y expedicion de las letras executivas, vt suprà *num.* 7. vt tenent comm. DD. *in l.* 3. *§. ibidem, ff. ad exhibend l. fin. Cod. de ordin. cognit. & in l.* 4. *§. Condemnatum, ff. de re iudic.* Larrea *allegat.* 21. *n.* 6. Carleval *de iudic. tit.* 3. *disput.* 16. *n.* 2. Fontanell. *de pact. clausul.* 10. *gloss vnic. n.* 55. *& clausul.* 7. *gloss.* 3 *part.* 10. *n.* 75. & etiam comm. DD. *in cap.* 1. *de mutuis petit.* Salg. *in labyrint. dict. part.* 1. *cap.* 16. *n.* 9. 10. *&* 56. *& de Reg. protect. part.* 3. *cap.* 3. *à n.* 41. *& part.* 4. *cap.* 7. *n.* 51. *&* 64. Post. *de manut. observat.* 62. *n.* 1. Vela *dissert.* 25. *n.* 54. *& dissert.* 14. *n.* 2. Olea *de cess iur. dict. tit.* 5. *q.* 10. *n.* 20. D. Matth. *de regim. cap.* 13 *§.* 2. *n.* 50. Ni pudieran aquellas partidas, aviendo servido para otras expensas, compensarse con este credito de los salarios, *arg. tex. in l. si quis* 11. *Cod. de positi*, cum eius *gloss.* vbi no se admite compensacion de deposito à deposito, ni de deuda à deposito, y solo se admite reconvencion, ex ipsa *glossa* cum Baldo, y aun en tal caso dize, ibi: *Non cum defertur liquidum propter non liquidum, sed reservatur hoc quod est probandum; quod tene menti*, y assi el mesmo texto, hablando del dinero, ò cosas depositadas, dize, ibi: *Eas volenti, ei qui depossuit, reddere illico modis omnibus compellatur.*

19 Con lo qual, y aviendo precedido la citacion de la Villa por las referidas letras, *vt supr. n.* 3. y passadose los treinta dias por termino señalado en aquellas, es visto deberse proceder oy por apremio à la satisfaccion, y paga con las letras suplicadas, *supr. n.* 7. Merlin *controvers.* 89. *n.* 11. *p.* 1. & in terminis Guzman, cæterique relati, & probat Olea *de cess. iur. dict. tit.* 5. *quæst.* 8. *post n.* 8. ibi: *Post monitionem, & delationis concesse cursum, ad compulsionem procedet Iudex per mandatum, quod dicitur de apremio.* Y esta paga debe hazerse en esta Corte, por letras de cãbio, ò en otra forma, segun tengo propuesto en la referida peticion de 21. de Octubre, *vt supr. d. n.* 7. probat Carleval *de Iudic. disput.* 2. *n.* 177. sequitur Carol. Anton. de Luca, ad Golin. *de Procurat. d. p.* 4. *cap.* 5. *n.* 6. ibi: *Et solutionem salarij debere fieri in loco, vbi patrocinati sunt Advocati, & Procuratores, probat Carleval dict. num.* 177.

20 Consta por lo referido de la obligacion de la Villa, y tambiẽ de la deuda; consta assimesmo, de que la Villa se aparta de la transacciõ, con la revocacion referida, sin causa mas que por su nuda voluntad; consta por liquido credito los referidos seiscientos y sesenta reales de

à

à ocho por los ſalarios expreſſados en dicha tranſaccion; luego por la regla de *hodie conſtat ergo hodie agatur*, debe ſer executada la Villa para la paga, y real ſolucion, ſegun queda dicho; y eſto ante todas coſas, y ſin que pueda ſer oìda la Villa en inſtancia, ni otro articulo alguno de los que ha pueſto, ni quiera intentar, *l. ſi diverſa* 14. *Cod. de tranſactionib.* ibi: *Si diverſa pars contra placitum agere nititur; æquitatis ratio ſuadet, refuſa (reſtituta) pecunia, cum & tu hoc deſideras, cauſam ex integro agi*; ni el menor en la reſtitucion in integrum ſe exime de eſta obligacion, *l. vnic. Cod. de reputationibus quæ ſunt in iudit.* y eſto ſin dilacion alguna, vt in fine huius *leg.* ibi: *Sine die, & conſule,* & ita refert iudicatũ Afflict. *deciſ.* 220. *num.* 4. vbi Vrſil. *à n.* 2. *& ſeqq.* porque de otra ſuerte ſeria de mejor condicion lo dudoſo, que lo cierto, contra *text. in l. ordinata* 24. §. *Sed ſi is, ff. de liberal. cauſ.* ibi: *Ne melioris conditionis ſit, qui dubiæ libertatis eſt quam qui certe*, ſe ſiguiria injuria al derecho de eſta cauſa, por ſer ſumaria, vt latè Salgado *in labyrint. d. p.* 1. *cap.* 16. *n.* 9. *&* 10. y ſeria contra el *tex. in cap. Non nulli, extra de reſcript.* y otros, quibus Mario Muta *in deciſ.* 19. *n.* 13. en proprios terminos, ait, vt ibi: *Quia aliter, ſi in liquidatione facienda reſervaſſet, eſſet addere litem litibus, & expenſas multiplicare, & incommodum afferre, quod eſſe non debent.*

21 Y es conſtante tambien, que dicha revocacion, por ſer voluntaria, y ſin cauſa, no procede haſta eſtar yo ſatisfecho de todas las defenſas hechas por mi, y pagados mis ſalarios, que corren haſta el dia de la real ſolucion de todo, Golin. *de Procurat. p.* 3. *cap.* 5. *ſub n.* 9. 10. *&* 11. vbi de Luca *num.* 3. *l. quæ omnia*, §. *Planè, ff. de Procuratorib. l. niſi, ff. eod.* ibi: *Niſi Dominus ei ſolvere paratus ſit*, Grat. *diſcept. forenſ. cap.* 56. *n.* 17. ibi: *Non dabitur tamen revocatio Procuratoris, niſi fuerit ſolutum omne illud, quod eſt ei debitum pro expenſis, & ſalario*; y eſte propriamente es el caſo en que habla la regla, de que adhuc ſe debe ſalario al Procurador revocado, ex iuribus deductis à Golin. *de Procurat. p.* 4. *cap.* 5. *n.* 47. *&* 48. pues de lo contrario ſe ſiguiria deberſe juzgar por fraudulenta la revocacion, à que no ſe debe dar lugar, ex *text.* cum eius materia, *in* §. *Itẽ ſi quis in fraudem, Inſtitut. de actionib.*

22 Ni por eſto ſe puede aun preſumir me aparto de dar las quẽtas en ſu caſo, y lugar; pues tengo preſente ſer precepto Divino, y Humano, que comprehende à todos, *rationem reddere vilicationis ſuæ, ex lib.* 1. *Reg. cap.* 12. Eccleſiaſt. *cap.* 46. *cap. Cum æterni, de ſent. & re iudic. in* 6. *l.* 1. *Cod. vt omnes, tàm Civil. quàm Criminal. Anthent. vt Iudic. ſine quoquo ſuffrag.* & plurima alia apud Pariſ. de Puteo *in tract. Syndicatus*, & Auguſt. Dulceri, *eod. tract. n.* 6. *& ſeqq.* Loſeo *de iure Vniverſit. part.* 3. *cap. vlt. n.* 13. *&* 14. por cuya razon, y la de vivir con claridad, yo meſmo

mo he ſolicitado diverſas vezes el ajuſte de eſtas quentas, y jamàs ha querido la Villa, haſta que en eſte año diò orden à dicho Syndico, y el Doctor Linares las ajuſtaſſen amigablemente conmigo, y tampoco eſtos lo han querido executar: conſta de todo por diverſas cartas de la Villa, ſu fecha del año de 1695. y de 12. de Mayo de eſte año de 98. y aſsi oy ſolo ſe debe atender, me valgo del derecho que me compete, en que ante todas coſas ſe me pague eſta cantidad, por ſer de ſalarios de Abogado, liquida, y que ſe me eſtà debiendo, docet Eſcobar *de ratiocin. cap. 21. num. 15.* ibi: *Quod adminiſtrator, non tenetur aliquid reddere, niſi prius conſtiterit, de omnibus acceptis & datis, ſoluto ſibi debito ſuo*; proſigue con la razón de que en otra forma eſſet adminiſtratori officium damnoſum, y otros motivos en ſatisfaccion de la contraria opinion; y à *n. 23.* verſ. *Ego tamen*, conſilia ambas opiniones, ibi: *Quod quando adultus, vel ſocius habet inſtrumentum guarentigiũ tutellæ, vel ſocietatis, ex quibus aliquid liquidum reſultet, bene poſsit petere via executiva, vt illud ſibi traddatur, &c.* y fenece con que aſsi ſe debe executar por el Juez.

24 Dezir dicho Syndico, que debo dar caucion de *iudicatum ſolvi*, para el juyzio de quentas, que ha intentado (dexando à parte otras ponderaciones) parece que es contra expreſſo texto de Inſtituta, y es el §. *Si verò*, verſ. *Quod ſi, Inſtit. de ſatiſdationibus*, ibi: *Quod ſi proprio nomine aliquis iuditium accipiebat in perſonam, iudicatum ſolvi ſatiſdare non cogebatur*; mayormente lite pendente, & ante ſententiã, ſegun aſsi entiende eſte *texto* Rebuffo (aunque por yerro de impreſſion cita el §. *fin.*) *in tract. explicatio ad quatuor primos pandect. libb. tit. novus intellect. ad leg. ſi debitori, ff. de iudic. fol. mihi 442. verſ. Nec refragatur.*

25 Antes bien, quien debe preſtar dicha caucion, quia nomine alio intervenit, vt in *toto titulo, Inſtit. de ſatiſdationib.* es dicho Syndico, ſegun tengo propueſto, y proteſtado, ſin embargo de ſer Clerigo, probant *expreſsi fori 4. & 5. rub. de iuriſdict. omn. Iudic. for. 8. & ſeqq. & for. 17.* qui loquitur de Clericis, *rub. de ſatiſdat. præſt. for. 15. rub. de reb. non alien. & for. 6. dict. rub. de iuriſdict. omn. iudic.* D. Mat. *de Reg. cap. 2. §. 5. n. 44. ad 50. & cap. 5. §. 1. n. 23. & cap. 13 §. 2. num. 53.* D. Creſpi *obſ. 51. n. 7.* y es la razon, porque en eſte caſo el Clerigo recõvenitur procuratorio nomine, por lo q̃ ſe ſujetò à la diſpoſicion de dichos fueros en deber dar dicha caucion, ex iuribus deductis, & per Afflict. *deciſ. 27. in fin.* & ibi in *Add.* illic: *Quod Clericus per reconventionem efficitur de foro ſæculari*, idem Afflict. *deciſ.* 173. vbi Vrſil. *ex cap. cum non ab homine, de iudic.* y otros, *à num. 3.* dize, ibi: *Sed benè*

 quan-

quando administravit bona laici, idem Vrsil. *in Add. ad decis.24. num.4.* Amato *resol.86. num.60.* Golin. *de Procurat. dict. part.1. cap.5. n.12.* Salgad. *de Reg. protect. part.4. cap 8. n.150. & cap. 14. n. 109.* Faber. *in suo Cod. lib.3. tit.12. definit.37. n.3.* Scobar *de ratiocin. cap.7. n.38.*

26 La prueba de testigos de vista, & super nota manu scribentis; y tambien la prueba sobre el cotejo de la letra por los peritos en el arte de escrivir, y demàs probança, con las ocho especies, ò modos que trae copiosissimamente Gayto *de credito, cap.2. tit.7. à n.2617. ad 2910. & seqq.* assi en este Reyno de Castilla, como en el de Napoles està puesta en vso, quando hecho el *recognoscat*, que manda la ley, el convenido niega ser suya la letra, ò firma, Covarruv. *practic. quæst. cap.22. & var. resol. lib.2. cap.12. n.4* (en el Reyno de Valencia no se practica la recognicion, ni ay ley que la mande hazer en las escripturas privadas, ò papeles simples, en los que no intervienen Notario, ni testigos, ni sello del que los haze; cuya practica trae el señor Mat. *de Reg. cap.10. §.4. à n.69. hasta el n.103.*) *l.5. tit.21. lib.4. Recopilat.* Azevedo, Gregor. Lopez, Covarruv. & alijs, refert Silva *de salar. quæst.29. n.11.* D. Petr. Quesad. Pilo *differt.11. à n.1. ad 16.* cum ab ipsis relatis. Los motivos de esta practica en aquellos Reynos, son por obviar el inconveniente de poderse insidir en la falsedad, ò simulacion, cuyo rezelo no se elide por mas que estè sellado el papel, carta, escriptura, ò chirografo, con el sello del que le hizo; Silva *de salar. quæst.27. n.22.* por poderse mudar, corromper, y fabricar, Farinac. *de falsitate, & simulat. quæst.150. à n.65. 66. 92. ad 96.* licèt de iure Castella prælationem habeant sigilatæ scripturæ *ex l. 48. tit.25. lib.4. Recopilat.* Pareja *de instrument. edit. tit.1. resolut.3. §.5. n.65. & seqq.* como ni tampoco por la comparacion, ò cotejo de la letra, por el reconocimiento de los testigos, ni conocimiento notæ manus scribentis, cum pluribus Quesada *dict. differt.11. num.7. 8. & 9.* Gayto *de credito, dict. cap.2. tit.7. n.2739.* & alijs in locis; todo lo qual se estiende à vna semiplena probança, si bien bastante para obtener en juyzio; no empero para hazer el papel guarentigio, y que tenga parada execucion, por ser preciso para esto sentencia de Juez competente, qui simul iunctis adminiculis prædictis, vel probationibus, iudicat in favorem crediti; probatur ex ipsis iuribus, D. Leo *decis.19. n.16. tom.1.* & lato calamo deductis à Pareja *dict. §.5. per tot.* Gayto *de credito, cap.2. tit.6. n.1119. ad 1127. & seqq. & tit.7. à n.2736. & seqq.*

27 El reconocimiento de la letra hecho judicialmente por el mesmo que escriviò, y firmò la escriptura, chirografo, papel, ò carta, no se practica, y solicita para obtener en juyzio por sentencia, ò declа-

claracion, en favor del credito; sino solo para lograr la confession de la parte, y con ella, como si fuera en virtud de sentencia passada en cosa juzgada, obtener del Juez el mandamiento de pago, con execucion, y apremio, *dict. l. 5. tit. 21. lib. 4. Recopilat.* & ipsis iuribus Pareja *dict. §. 5. n. 24.* en nuestro Reyno de Valencia *ex for. 1. & 4. rub. de confess. & for. 5. rub. de execut. rei iudic.* D. Mat. *de Regimin. dict. §. 4. n. 76.* la razon es, por los efectos de la propria confession, que son biẽ notorios, *ex l. vnic. Cod. de confess.* vbi comm. DD. Menoch. *de recuper. possess. remed. 1. à n. 217. ad 222.* Silva *de salar quæst. 40. à n. 12. & seqq.* copiosè, & ad rem Pareja *de instrument. edit. tit. 9. resolut. 2. post n. 15.* por cuya razon, segun Derecho, se parangona el instrumento guarentigio, con el confessado, y tienen ambos vn mesmo efecto, cũ pluribus Carol. Petra *dict. ritu 166. n. 9. vers. Illam tamen.* De esta proposicion se infiere, que siempre que se halle confession de parte, no se necessita de mas probança, y solo se precisa del reconocimiento, cotejo de la letra, y demàs referido suprà, quando falta la confessiõ, como dize Pareja *vbi prox.* ibi: *Quod vbi est confessio, ibi est relevatio omnis probationis,* & rursus ibi: *Estque maior quocumque publico instrumento, & quibuscumque depositionibus testium;* licèt in nostro Regno non ita, vt infra *num. 44. & 45.* dempto in confessionis effectu.

28 En el caso presente se halla confession de la parte, es à saber, en la citacion à la Villa, y notificacion de las letras referidas, suprà *num. 3.* responde *se remite à las cartas de la propria Villa,* consta de esta respuesta al pie de dichas letras; in quo casu Pareja *de instrument. edit. tit. 9. resolut. 2. post n. 15.* ait vt ibi: *Nam si specialiter dixerit ius sibi competere ex tali, aut tali instrumento, vel provt constat ex tali instrumẽto, absque dubio ad editionem poterit vrgeri, cum ex ipsiusmet confessione prolata in articulis, seu libello pateat, instrumentum esse in rerum natura ad quod se refert,* no ay otras cartas in rerum natura, ergo.

29 En proprios terminos de salarios, y confession enunciativa, idem Pareja *tit. 5. resolut. 6. à n. 25. y 26.* pone la regla general, y contraria para la prueba del salario, *à num. 28. y 29.* pone la limitacion en que se prueba el salario por solo la confession enunciativa, y à *numer. 30.* dize, ibi: *Nos tamen non versamus in casu regulæ propositæ, sed in eius exceptione; nam cum hæc confessio fit ab eo, qui salarium debet solvere in instrumento confecto inter ipsum, & famulum; & tunc absque dubio dictam regulã limitari, & verba enuntiativa plene probare, cum sint inter easdem personas prolata. Non solum inter contrahentes probare, verum etiam inter eorum hæredes,* conferunt Genua *de verb. enuntiativis, lib. 2. q. 1. à n. 37.* & alij quos citat, & sequitur Pareja *tit. 7. resol. 3. n. 3.*

tom.

*tom.2.*Cancer.*Variar.lib.1.cap.19.num.20.& 21.* idem Genua *lib.1. q.4.n.80.& seqq.* dà por assentado, que las palabras enunciativas, y confesion tacita hazen plena prueba, *in his in quibus partes sibi præjudicare possunt*; præcipuè quando no ay ley que resista à este acto, y consta de lo enunciado por las cartas que he presentado, vt ita suo doctissimo more resolvit hanc quæstionem, Pareja *dict. tit.7. resolut. 3. à num.46.& seqq.* maximè quando en este caso ay bastantes conjeturas que apoyen dicha confession, y enunciativa, quo casu plene probat, vt pluries iudicatum refert Casanate *cons.16.n.25.& per tot.* probant ex Bart. *in l.ex hac scriptura, num.3.& 4. ff. de donat.* Alex. Trentacinqui. *var. resolut. lib.1. tit. de verb. signif. resol.3. n.47.* Sch. *pract. concl. lib 5. concl 82. n.21. tom.8.* Genua *de verb. enuntiat. lib. 3. quæst.5. à n.5.& seqq.* y el mesmo Pareja *vbi prox. n.38.* refiere las palabras de Baldo, con Innocencio, contra Hondedeo, ibi: *Quia licèt instrumentum, non sit sufficiens ad probandum, tamen confessio rata manet, etiam si confessio non fiat absolute, sed per relationem ad instrumẽtum; nam hic veritas est, tam in instrumento, quam in confessione.* Parece puntual esta doctrina.

30 Manifiestase tambien la confession, en consideracion de que despues de aver sido citada la Villa, y aver comparecido por la persona que haze parte, y con la que dize se hagan los autos, y presentado por mi la carta, en que se me señalò el salario, y las demàs cartas de todos los años, en que se manifiesta la ocupacion de tal Abogado; y en virtud de dichas cartas pedido por mi las letras executivas, por la cantidad de los seiscientos y sesenta pesos, segun queda dicho *suprà num.7.* se notificò todo à la otra parte, la qual no ha cõtradicho, ni impugnado dichas cartas, ni puesto excepcion alguna; y lo que solo ha respondido, es insistir en que yo dè caucion de iudicatum solvi, para el juyzio de quentas que pretende tiene formado; y aviendo yo concluido sobre el expediente de dichas letras executivas, y notificadose à la parte otra, tampoco ha contradicho la conclusion; de forma, que aviendose hecho notorio todo à la otra parte, segun ley, estilo, y practica, y aviendo repetidas vezes visto los autos, y tenido comunicados; ni antes, ni despues de la conclusion se halla puesta excepcion alguna por la Villa contra dichas cartas; ita patet in actis.

31 Luego no se requiere que aquellas estèn roboradas por la comparacion de la letra, testigos, sello, ni reconocimiento, para que oy en su virtud se juzgue el credito por liquido, y se manden conceder, y despachar las letras executivas; por bastar, como basta, esta con-

confesſion,aunque tacita; la razon es,porque *acceptatio,ratiabitio,& approbatio fit,non ſolum expreſsè, ſed etiam tacitè* ,Salgad. *in labyrint. credit.part.3.cap.2.n.79.*& copiosè à *n.65. ad* 81. punctim D. Mat. *de Regimin.dict cap.10.§.4.n°107.*ibi: *Imo conceſſa copia dum nihil dicitur in producta vires aſſumunt , virtute tacitæ approbationis , adeo vt etiam ſi ſcriptura privata producatur , nulla comprobatione firmata , ſi non impugnetur, plenè probat* con Parej.,Gayto,Poſthio,Cavalcano, Novario,Cancer,Giurba,y Salgado,en los lugares que cita , & ab ipſis relatis,y Queſada, ſegun la practica del Reyno de Cerdeña , *in dict.diſſert.11.à n.22.*dize,ibi: *Id quo vidui termino , tacitæ recognitioni productarum terminus præfixus luſtratur, in illoque illas reprobare altera pars obſtringebatur,quo termino effluxo,nec reclamatione interpoſita,ſingrapha,privataque ſcriptura producta videtur approbata , ac recognita,* con Guido Pape,Boerio,Menochio, Craveta, Cancer, y Salgado, Pareja *de inſtrument.edit.tit.*[illegible]*.reſolut.3.§.5.n.16.*pone la concluſion, de que la eſcriptura privada,por ſi ſola,y ſin adminiculos , no prueba adhuc neque ſemiplene *num.18.*empieza con la primera limitacion de eſta regla,y à *num. 20.*dize,ibi: *Secunda,quando contra ſcripturam privatam in iuditio productam , nihil eſt oppoſitum à parte contra quam producitur,tunc enim ab eo cenſetur approbata , & continere veritatem*;proſigue à *num.* 21. con la tercera limitacion , por el vſo de largo tiempo,en el de diez años à *num.* 22. que haze en favor de el caſo preſente.Silva *in dict.tract.de ſalarijs,quæſt.* 37.*à n.* 18. ibi: *Pro qua ſententia facit primo, quia & ſi regulariter ſcriptura privata non probet,vt ſup.quæſt.24.ex multis oſtendimus, ſi tamen pars contra quam producitur non opponat,ex hoc illam approbare cenſetur*;proſigue à *num.* 19.con dezir procede eſta limitacion , no ſolo en los actos judiciales,ſino tambien en los extrajudiciales,y en perjuizio del heredero; y à *num.*20.aſsienta eſta limitacion por coigual à la de la regla general,ibi. *Secundo,pro hac parte facit,quia etſi exequtio ob non ſervatam formam,& præſcriptum ordinem Regiæ legis 19.tit.21.lib.4. Recopilat. nulla ſit, parte tamen non opponente convaleſcit.*

32 La razon es la que dà Cancer *var.reſol.part.1.cap.18.de exceptionib.ſub n.14.*ibi: *Et ſic, ſi ille contra quem eſt oppoſita exceptio, illam non impugnaret,ſed aliquid aliud prætenderet; ſine dubio eius intentio remanet fundata*;muy en terminos del hecho preſente en que à la revocacion de la Villa,la pongo excepcion de ſer nula haſta que me pague;y por eſte motivo la pido los ſalarios , ſegun conſta por las cartas,y la Villa no ha dicho que las cartas no ſon ſuyas, ni pueſto excepcion alguna ; y ſolo alegà que tendria yo recibidas diverſas

can-

cantidades de que seria la Villa acreedora, y que se mande dar por mi parte la caucion, vt est dictum; lo que es otra cosa, y diversa; à cuyo proposito Surd. *decis. 199. à n. 7.* dize, ibi: *Nunquam Dominus Castrobarcus, illis aut contentis in eis quicquam opposuit, aut contradixit, sed vnicum præsidium constituebat in demonstrando, se quoque multa in eam causam solvisse, & ex alijs causis se creditorem, vt deponunt testes producti, & in proposito dicit Iacob de Aren. relatus à Baldo, in fin. in 2. oppo. Cod. si cert. pet. quod & si regulariter scriptura privata non probet, si tamen pars contra quam producitur nihil opponat, censetur ex hoc illam approbare*, prosigue toda la decision en favor; y sub *num. 10.* cita por texto expresso la *ley si filius, ff. ad Macedonian.* qui text. ibi: *Continuo contestationem interponere contrariæ voluntatis, l. vnic. in fin. ff. furti advers. naut. Caupon.* ibi: *Ipse quodamodo elegit, qui non reiecit, l. 1. §. Magistrum autem, ff. de exercitor. act.* ibi: *Cæterum si scit, & passus est, eum in nave Magisterium fungi, l. 1. Cod. de patr. potest.* ibi: *Cum diu passus sis*, vbi Bald. illic: *Patientia, non solum inducit præsumptionem consensus; sed inducit præsumptionem veritatis, & solemnitatis*, consonat *l. ab eo 3. vbi Bart. Bald. & Paul. de Castro, Cod. quomodo, & quando Iudex*, & plurima apud Menoch. *de præsumpt. lib. 3. præsumpt. 65. num. 1. ad 4.*

33 Quien puede dudar, que si la Villa huviera pagado estos salarios, huviera exhibido los recibos; luego por no averlos exhibido, podrè dezir (solo por via de defensa) lo que dize Mar. Mut. *in decis. 43. n. 29.* ibi: *Imo, dum ipsum bilancium non præsentabatur, prætendebatur ex parte dict. de Lombardino, quod ipse de Salerno malam causam habebat, per l. non est novum, & ibi gloss. Cod. de edend. & ibi Dec. & Bologn. qui dicunt, quod edere reaccusans reddit se suspectum, Ias. Bald &c.* y pues no los ha exhibido, es constante no los ha pagado, y que los que dize son por otros gastos, y expensas, segun queda dicho; y assimesmo huviera puesto excepcion à las cartas, sino reconociera ser verdaderas; pues como dize Surdo *in dict. decis. 199. ante num. 11.* ibi: *Quia nemo est tam fatuus, qui non esset contradicturus, si aliud scriptum vidisset, quam vere inter partes gestum esset*: Luego por no aver la Villa hecho lo vno, ni lo otro, y no exceder su confesion los terminos de este negocio, ni menos la cantidad presente que la pedì, y supliquè su execucion, arrimandome à la notificacion de las letras, y demàs contenido en el primer pedimento; es constante quedar justificada la execuciõ por dichas cartas, Parej. *de instrument. edit. tit. 8. resol. 2. n. 30. & 31. tom. 2.* ibi: *Vndè proffluit vulgatum iuris dicterium, quo cavetur contumacem in edendo habendum fore pro confesso, in eo quod ab actore postulatur.* Et rursus ibi: *Dum tamen hæc confessio, cum ficta sit, non*

non egrediatur terminos eius negotij, seu causæ in qua fit, vt elegantèr tradit Bald. in l. 2. n. 25. Cod. de edendo, Purpurat. vbi prox. Amatis dict. decis. 11. n. 15. in illis verbis. Nam cum petita sit executio sententiæ liquidandæ, & de nullo interesse sit doctum in aliud non exhibens, posset haberi pro confesso; seu condemnari ab interesse, nisi in eo quod liquidabitur respectiue, ad id de quo agitur, quia confessio præfata, quæ est ficta non egreditur terminos causæ in qua fit.

34 No puede la Villa evadirse de esta confession, ni afiançar su dictamen con las protestas que tiene deducidas de no entrar en juizio alguno otro, que el de quentas que tendria formado, y el expediente que tiene propuesto, sobre que se mande dar por mi parte la caucion de pagar lo juzgado; porque siendo cierto, que la protestacion por si sola no es bastante para hazer nulo el acto, vt ex Cancer. Noguerol, Larrea, & alijs tenet Olea *de ceff. iur. & action. tit. 8. quæst. 1. n. 9. verf. Verissimè*; lo es tambien, que la protestacion contraria facto, nullius est momenti, *l. si quis extraneus, ff. de adquir. hæred. l. complures, §. locator horrei, ff. locat.* Posth. *post tract. de manut. decis.* 496. *n.* 25. & alijs Iranço *de protestat. consid.* 32. *n.* 1. D. Crespi *observ.* 71. *n.* 1. y si contraria facto, se entiende, y es quando la protestacion directamente se opone al hecho, y que sean incompatibles las acciones, Iranço *dict. consid.* 32. *n.* 4. & 8. què mas contraria al hecho, ni què mas contrarias acciones se pudieran discurrir, como son pedir quentas por las cartas (segun à ellas se refiere la Villa) y negar, ò impugnar las mismas cartas, quando es cierto, que las palabras enũciativas, ò assertivas de la Villa, en referirse à las cartas, son proferidas principalitèr, & propterse, *ex notabil. text. in l. cum tabernam* 34. *§. idem quæsit. ff. de pignorib.* Carol. Bardel. *cons.* 49. *n.* 43. *lib.* 1. per modum causæ, *l. emptor.* 65. *§. ancillam, ff. de rei vindic.* Bart. *in l. gerit, ff. de adquir. hæred. n.* 15. & per modum rationis, *l. vlt. §. fin. ff. dol. mal. & met. except.* Dec. *in l ex his* 17. *Cod. de testam. milit. n.* 34. y finalmente proferidas inter easdem partes, & non in tertij præiudicium, Bardel. *ibidem, n.* 44. Genua *de verbis enuntiativis, lib.* 2. *quæst.* 1. *num.* 97. & 98. maximè no tratandose oy, ni aviendo, como no ay, instancia formal sobre enunciativa alguna, quæ est limitationum exceptio huius materiæ, latè Carol. Bardel. *cons.* 54. *n.* 16. *tom.* 1. Genua *de verb. enuntiat. lib.* 1. *q.* 4. *n.* 3. Mantic. *de tacit. lib.* 2. *tit.* 6. *num.* 8. & 9. quo Imperator Theodor. *in l. generalitèr* 13. *Cod. de non numerat. pecun.* ait vt ibi: *Nimis enim indignum esse iudicamus, quod sua quisque voce dilucide protestatus est, id in eundem casum infirmare, testimonioque proprio resistere,* facit text. *in cap. per tuas* 10. *extra de probat. & cap. saluberrimum* 1. *quæst.* 7.

Ade-

Ademàs, que pudiendo ser compelida la Villa por este credito, pues no està en su voluntad apartarse oy, por la revocacion, de la obligacion en pagarme, que es quien ha dado motivo à esta instancia in vim exceptionis, segun queda fundado, importa poco, ò nada su protestacion, D. Crespi *observat.* 111. *n.* 15. ibi: *Protestatio enim conservat ius, quando actus fit voluntarie, in his vero in quibus potest aliquis compelli, non sufficit protestatio, sed alio remedio opus est*; y por estar establecido de Derecho, que la confession, aunque tacita, haze plena prueba del instrumento, aunque informe, y suple todos los adminiculos, para que el Juez le tenga por verdad viva, vt est dictum; no es de efecto alguno la protesta. Pareja in terminis, *dict. tit.* 7. *resolut.* 3. *n.* 23. ibi: *Quia non est in potestate partis restringere vim probativam, & facere quo minus Iudex præstet fidem instrumento contra producentem; tum etiam, quia in his quæ non pendent à voluntate, & potestate protestantis, protestatio nihil iuvat*, in puncto D. Mat. *de Regim. dict. cap.* 10. §. 4. *num.* 47. Merlin. *controvers. forens. part.* 1. *cap.* 27. *num.* 27. ibi. *Quia hæc nihil relevat contra id, quod venit ex iuris dispositione, & cap.* 28. *num.* 18. ibi: *At protestatio, seu reservatio non præstat impedimentum ei, quod ex iuris necessitate provenit.*

35 Comprehendelo todo, à mi corto juizio, el *text. in l. fin. ff. quando appelland. sit*, ibi: *An appellare à literis pridem sibi editis possit: quia qui tunc non appellavit, vera esseque scripta sunt consensisse videtur: nec audiendus est, si dicat eventum rescripti sacri se sustinuisse.* Buen texto para afiançar por afirmativa, y absoluta la palabra *videtur*, puesto que la confession aqui contenida, aunque tacita, es bastante para que el consenciente no pueda valerse de protestacion, ni regresso alguno, vt ibi: *Nec audiendus est si dicat, &c.* Es formal decision la del *text. in cap. solicitudinem, de appellat. Vbi qui in gradu appellationis comparuit coram Iudice inferiori, videtur tacite renuntiare appellationi; etsi protestetur quod non intendit per hoc renuntiare appellationi, tamen non auditur, & nihil ei protestatio prodest.*

36 La razon parece totalmente eficaz para el hecho presente; porque si bien por lo regular, el verbo *videtur* denote solo, y se ciña al *arbitrium boni viri*, Abb. *in cap. quinta vallis, n.* 23. *in fin. col.* 10. *vers. Venio ad secundum, de iure iur.* Menoch. *de arbitr. lib.* 1. *quæst.* 7. *n.* 41. empero no procede esta regla siempre que el caso que se rige por dicho verbo *videtur*, està determinado por el Derecho, porque entonces no sigue la voluntad, sino la precission, Menoch. *ibidem, num.* 54. illic: *Quoniam vbi lex scripta est, arbitrium cessat*; y en la *quæst.* 14. *n.* 6. ibi: *Arbitrarium non esse, quod iam lege clarè est decissum.* Et rursus ibi: *Ar-*

Arbitrarium illud significantiſsime dici, quod lege non eſt diffinitum. Sed ſic eſt que dicha *luy fin. ff. quando appell. ſit,* claramente difine no ſe oyga al que tacitamente confeſsò; y ſin embargo de la proteſta, vt *in dict. cap. ſolicitudinem.* Luego oy en eſte caſo, no ſolo no debe ſer conſiderable qualquiera proteſtacion, ſino que la confeſsion tacita, es totalmente poderoſa para el efecto de que por las dichas cartas ſe juzgue el credito por liquido, y como tal ſe concedan las letras executivas, ſin que para lo contrario pueda caber arbitrio alguno, ni del Juez, punctim Anton. Gomez *var. tom. 2. cap. 11. num. 17. circa fin.* ibi: *Item adde, quod licèt ſolemnitas extrinſeca non præſumatur, tamen debet intelligi, quãdo talis defectus opponitur à parte; ſecus verò alias, quia tunc præſumitur interveniſſe; nec Iudex poteſt ex officio allegare, vel opponere.* Sequitur, & cum Simoncelo, Pareja *de inſtrumentor. edit. tit. 1. reſol. 3. §. 3. num. 153.* ibi: *Quod vtique verum eſſe affirmant Anton. Gomezius var. tom. 2. cap. 11. num. 17. verſ. Item adde, quod ſolemnitas, el 2. Simoncelus de decretis minorum, lib. 7. tit. 7. inſpect. 3. num. 35. & quod procedat adeo, vt ſi talis deffectus non opponatur à parte, Iudex ex officio, non poſsit illum allegare, aut opponere,* reſolvit ita quæ dubitandi rationem, *à num. 156.* & præter ab ipſo relatis probant Silva *de ſalar. quæſt. 40. num. 29.* Tuſch. *concl. 131. num. 1. 2. & 6. & concl. 135. num. 35. & per tot. lit. S.* ex Bald. Innocenc. & alijs per *tex. in leg. fin. Cod. de fideicom. libert.* à cuyo propoſito Anton. Monach. *deciſ. Florent. 8. num. 10.* ait ibi: *Non reformauimus autem ſententiam in aliquo, ſed ſolum nullitatem declaravimus, quia partes non inſteterunt in hoc.*

37 Parece conviene à eſta queſtion el diſcernir, ſi eſta confeſsion tacita, que oy en parte es del Syndico, y Procurador de la Villa, que para eſte caſo ſunt vna, & edem perſona, & pari paſu ambulant Loſeo *de iur. vniverſ. part. 2. cap. 1. num. 44.* es baſtante para producir los referidos efectos, & videtur quod non; porque ademas que el hecho del Procurador, por lo regular, no puede perjudicar al ſeñor, ò mandante, *ex leg. ſi Procurator. ff. de condit. indeb.* & alijs Cancer. *var. lib. 2. cap. 14. de Procuratorib. num. 9.* niſi ad id habeat ſpeciale mandatum, Golin. *de Procurat. part. 2. cap. 5. à num. 177. cum ſeqq.* en proprios terminos de confeſsion tacita, parece lo eſtablece *el text. in leg. ſi conſenſit, 7. §. videbims, ff. quib. mod. pignat. vel hipot. ſolvit.* quem citat expreſſum Salg. *in labyrint. d. part 3. cap. 2. poſt n. 81.*

38 Pero lo cierto es, que la tacita confeſsion, y hecho del Procurador nocet Domino, excepto en los caſos que al ſeñor ſe le ſigue enagenacion de ſus coſas, ò remiſsion de ſus derechos; de que habla *d. leg. ſi conſentit, 7. §. videbimus, ff. quib. mod. pignor.* y en otros caſos ſemejantes, que ſe dizen *incommittendo,* por requerirſe eſpecial

 po-

poder, y asi en el caso de dicha ley, no solo el Procurador no perjudica al señor por la tacita confession, pero ni tampoco por la expressa, Salgado *ibidem*, illic: *Sive ipsi Procuratores expresse consentiant, sive tacite per non contradictionem.* La razon es, porque para la comission del Procurador, y que por ella quede perjudicado el señor, se requiere, ò especial mandato, ò probar plena, y concluyente ciencia del señor, *ex gloss. in cap. veniens el 1. de textib.* & pluribus Rotæ *decis.* traditis à Ricc. *in collect. 1959. part. 5.* aliter dicendum est *in omittendo*, porque entonces no se requiere poder especial, ni probar la sciencia del señor judicialmente, si que basta el presumir, que el señor lo sabe, Ricc. *vbi prox.* ibi: *In secundo sufficit probatio præsumpta, vbi ita pluries decissum*; y esta sciencia præsumpta està probada por las letras que se notificaron à la Villa, y la respuesta de aquella, remitiendose à las cartas, cum pluribus Grat. *discept. forens. cap. 957. tom. 5. num. 10. & 11.* ibi: *Aliud est, quando volumus ex intimatione probare scienitiam adversariæ de venditione huiusmodi domus; tunc enim sufficit quandocunque reproducere, tamquam talis notitia posit probari; vel oretenus facta, vel perquirographum, vel per epistolam; vel alio modo, vnde non requiritur sciencia iudicialis, sed sufficit aliunde illam habitam fuisse.* Y tambien porque en el caso presente la Villa solo trata de buscar forma, ò derecho para no pagar; no empero alega, ni puede justificarse por derecho alguno; que se le quite, ni intente quitar, prosigue Gratian. *vbi prox. num. 12.* ibi: *Quia verius est, quod hic agitur de iure querendo quo ad effectum prælationis, tunc enim sufficit etiam scientia præsumpta*; y al *num. 13. ex gloss. in cap. veniens el 1. de testib.* Abb. Deci. Natt. & Ricc. con Farinac. *in decis. 216. col. 1.* illic: *Vbi quod contraria procedunt, vbi agitur ad privationem iuris, seu rei quæsitæ, secus respectu iuris acquirendi.* En cuyos terminos es constante, que por no averse contradicho las cartas por el Procurador de la Villa, se induce confession, la que en derecho se requiere, y si como fuera de la Villa, aunque sea tacita, y del Procurador, *leg. Procurator. cum libera vbi Bart. & DD. ff. de Procurat.* & DD. Com. *in leg. Procuratoris, ff. de exercit. act.* Mar. Mut. *decis. 31. num. 36.*

39 Assiste tambien al caso presente no ser de la naturaleza, y especie que pondera Ramon *in cons. 46. num. 15.* vbi res erat ardua, & Procurator habebat tantum simplex mandatum ad lites, & res erat valde gravis, vt etiam tenet in *cons. 99. num. 11.* porque ademas que este caso no es de aquella gravedad, serobora cō la consideracion, de que el Procurador de la Villa ha comparecido en este pleyto en fuerça de las letras notificadas à la Villa, por instancia mia, enque me pagasse mis salarios, y demàs expensas; y para seguirle ha presentado poder especial con la clausula de *rato*, sin embargo del

que

que ya tenia simple ad lites; en cuyos terminos el Procurador constituido ad agendum est datus ad defendendum en aquel mismo pleyto, *leg. si defunctus, 15. §. qui ad communi, ff. de Procuratorib.* ibi: *Idem ad defendendum, leg. non solum, 39. ff. eod.* y si no defendiere al señor, nocet domino, aunque no sea el poder con la clausula cum libera, in terminis Seraphin. *decis. 238. num. 4.* ibi: *Ista oppositio non placet, quia negare non possumus, quod in illo negatio exigendi omnes pecunias debitas, & debendas, fuit data libera facultas propter illam clausulam, rati*; y por esta razon assienta Seraphin. *à num. 1. & seqq.* puede el Procurador explicar la mente del señor, y renunciar la sociedad, sin otro poder alguno; y de esta regla nace, que el Procurador, que solo tiene poder para pedir el legado, sin otro poder puede pedir, que el heredero exhiba el testamento, sin embargo de ser distintos el interdicto, y la accion, *expres. text. in leg. ad legatum, 62. ff. de Procurat.* y tambien el Procurador con poder para *confessar*, sin otro poder puede *negar*, Put. *decis. 2. de confessis*, & cum Bald. & Ias. Seraphin. *dict. decis. 238. num. 7.* y si no niega, y calla, nocet domino, & ipse tenetur *dict. leg. non solum de Procuratorib.* in fine, ibi: *Et si responderit, vel tacuerit, tenebitur*, & ibi gloss. verb. *Vel tacueri tenebitur*, quàm *gloss.* sequuntur Bart. Oldrad. Aufrer. Paris. Osasch. Alex. Trentacinq. Rota, Pœnes, Farinac. Caputaq. & apud Cencium, & Anton. Thomàs. quos citat. Pareja *de instrum. edict. tit. 7. resol. 3. n. 7. tom. 2.* y en terminos Rofredo Beneventaro *quæst. Sabatinæ, quæst. 42. num. 10. in fine*, ait ibi: *Cum ergo Procurator tuus consensit, tuà modo non potest contradicere, sic vt superius dictum est. Nam, & si Procurator dolū committat, nocet dolus domino, vt ff. de doli exceptione, leg. & si Procurator. ff. de dolo, leg. eleganter, §. penult.* y Gayt. *de credito, cap. 2. tit. 3. à num. 764.* trata la question, sobre que el Procurador no puede perjudicar al señor por su omission, y silencio, y la exceptùa, vt ibi: *Nisi Procurator esset coniunctus, aut amicus, vel esset constitutus apud acta.* La razon parece que nace de la regla, de que el consentimiento prestado para algun acto se juzga prestado para todo lo concerniente, y que resulta de aquel acto, vt in puncto argumentatur Aimon Craveta *super statuto Ferrariensi, in quæst. vnic. de indemnit. mulier. num. 43.* ibi: *Pro quo adduco Bald. in leg. fin. §. sin autem, column. 2. Cod. de bon. quæ lib. vbi quod consentiens actui censetur consentire executione ipsius actus. Puta, si pater consensit dari curatorem filio poterit carator exequi, & facere, quæ pertinent ad suum officium, absque alio consensu patris, pro quo bonus text. in leg. si pupilorum, §. 1. ff. de reb. eor. tradit soc in cons. 82. column. 3. in fin. lib. 3. vbi quod si pater consensit dari curatorem filio, poterit curator adire hæreditatem pro filio absque consensu patris: quia consensus præstitus ad aliquem actum, trahitur ad omnia, quæ secuuntur ex ipso actu, tradit etiam Ias. in*

leg.

*leg.*1.*§. item acquirimus, column.*2.*ff. de adquir. possess. ideo consensus præstitus, & promissio de non contraveniendo consensui, trahi debet etiam ad contractum secutum virtute talis consensus: nec potest contraueniri contractui, quin contraueniatur consensui*; y en proprios terminos es expresso *text.* à mas de los referidos, *in leg. actionem,* 5. *Cod. de Procuratorib.* ibi: *Actionem ei, qui absentis nomine agere vult, si non eum defendat, denegari opportere, iàm edicto perpetuo expressum est*; y la *gloss.* dize ibi: *Nota ex hoc textu, quod Procurator simpliciter constitutus ad agendum, inteligitur etiam constitutus ad deffendendum, licet non exprimatur in mandato, quia illud venit in necessariam consequentiam*; probatur etiam per *text. in cap. qui ad agendum, de Procuratorib. in* 6. *leg. transactionis, Cod. de transationib.* & alijs Covarruv. *var. lib.*1. *cap.*6. *num.*3.

40. Persistiendo en esta mesma doctrina, es constante en Derecho, que el Procurador puede renunciar la sociedad, sin mas poder que el general, *leg. actione, §. renuntiare, ff. pro sotio*, Seraphin. *dict. decis.*238. *num.*1. licèt talis renuntiatio noceat domino: etiam potest renuntiare beneficijs suo principili, Golin. *de Procurat. part.* 2. *cap.* 5. *num.* 7. y teniendo poder para comprar algun esclavo, assi como el hijo de familias, si comprare el hombre libre, & patri, atque domino nocet, *leg. immo,* 14. *§. tunc, in fin. ff. de liber. caus.* ibi: *An filij scientia noceat, & puto adhuc nocere, quemadmodum Procuratoris nocet*; facit *leg.*1. *§. in potestate, in fin. ff. de excercit. acton.* ibi: *Etiam si cum ipso excercitore sit contractum, pater dominusue in solidum tenebitur*; de forma, que en todos los casos, en los quales el Procurador haze, ò no haze, en consequencia del poder que tiene, no se requiere otro poder, ni otra sciencia, ni consentimiento del señor; si que basta la sciencia, y consentimiento del Procurador, *leg. cum mancipium,* 51. *§. circa Procuratoris personam, ff. de ædilit. ædict.* Rofredo *dict. quæst.* 42. *post num.*7. ibi: *Item sufficit solius Procuratoris scientia, vel consensus, nec requiritur scientia domini, vt ff. de ædilit. ædict. leg. cum mancipium*; y por esta razon puede tambien el Procurador prorrogar jurisdicion, sin especial poder, Concer. *var. dict. cap.* 14. *num.* 32. porque la sciencia del principal basta que sea presumpta; v.g. quando tiene obligacion de investigar el hecho del Procurador, cum pluribus Larrea *allegat. Fiscal.* 38. *num.*16. y assi si no apelare de la sentencia, passa en juzgado, & nocet domino, aunque aquel tenga regresso, adversus Procuratorem, y para pedir la restitucion in integrum, Cancer. *var. lib.* 2. *cap.* 14. *de Procurat. à num.* 25. *& seqq.* Fontanel. *decis.*196. *cum trib. seqq.* porque la apelacion se sigue en consequencia del pleyto, para el qual se le confiriò el poder; segun que por esta razon tambien se sigue, que el Procurador sin poder es-

especial haze que el señor cadat in pœnam, cum plurib. Golin. *dict. cap. 5. num. 6.* y es expressa *decis.* la 94. de Pedro Benitend. *in decis. Bononiæ*, el qual pone el exemplo, ibi: *Sed satis est, & dicitur speciale, & sufficiens mandatum ad faciendum cadere dominum in pœnam, si habeat specificum mandatum ad illum actum, absque eo quod dicat in specie, quod possit facere cadere dominum in pœnam; vt si constituor Procurator ad petendum tale prædium; tunc dicor habere speciale mandatum, & possum facere cadere dominum in pœnam*; como acontece quando el Procurador con poder ad exigendum, si pide al que fue deudor el credito que ya tenia pagado, facit dominum teneri actione iniuriarum, Cancer. *var. d. lib. 2. cap. 14. de Procurat. à num. 20. ad 24.* Y en terminos de produccion de instrumentos, que perjudicaron al señor, lo decidiò la Rota Romana, vt refert Vivian. Ciroch. *discept. 60. num. 64.* Tambien puede, sin especial mandato, prestar el juramento de calumnia in anima sui principalis, Capell. Tolosan. *in decis. Canonic. 225. post num. 2.* ibi: *Quid autem de Procuratore ad negotia sic in cap. impertractandis dicit, quod si ipse agit pro negotio, quod ipse gessit, admittitur ad iurandum sine alio mandato, quia ipse est instructus in illa causa melius quam dominus.* Y tambien puede pedir la restitucion in integrum sin especial poder, como la pida incidenter, & in consequentiam, Covarrub. *var. lib. 1. cap. 6. num. 1.* Cevall. *comm. quæst. 134.* Mastrill. *decis. 204. à num. 3. cum seqq.* quos citat, & sequitur Golin. *de Procurat. dict. part. 2. cap. 5. num. 21. & 22.* & ibi Carol. Anton. de Luca *num. 13.* y por consequencia trae Bellamera *in suis decis. Canonic. concl. 20.* ibi: *Ergo mandare Procuratori quod agat, non est nisi mandare quod litem contestetur, prosequatur, & finiat: quia qui mandat totum, mandare videtur omnes partes, sine quibus istud totum, aliquo modo stare nõ potest*; que es lo que dize Covar. *var. d. lib. 1. cap. 6. num. 1. ante vers. Ex quibus*, ibi: *Nondum causa principalis est finita, ad cuius definitionem, & ad omnia ea, sine quibus causa definiri iuste nequit, mandatum habere videtur Procurator, etiam generaliter constitutus ad causam illam, leg. ad rem, & leg. ad legatum, ff. de Procurator.* Y tambien porque todas las vezes que el señor constituye Procurador, para cierto, y determinado lugar, señalando, y expressando la causa, ò pleyto (como se ha executado en este caso) vbi talis Procurator invenitur dicitur dominus inveniri, que es el *cons.* de Bald: 167. que cita Golin. *dict. cap. 5. num. 60.*

41 En todos estos casos, y otros muchos que advierte Golin. *dict. cap. 5. per tot.* y los que adnota por los Autores que cita, es constante, que el hecho del Procurador perjudica al señor, ora sea *in faciendo*, ora sea *in non faciendo*, que vno, y otro se reputa por hecho, secundum illud *text. in leg. qui non facit, ff. de reg. iur.* y assi oy

 en

en el caso presente se debe dezir, lo que para con los referidos se alega, *ex leg. cum mandato, 23. ff. de minorib. in fin.* ibi: *Ergo, & si procuratorio nomine minor circumscriptus sit, imputari debet hoc domino, qui tali commissit sua negotia*, y Rofredo Benevent. *in dict. quæst. 42. post num. 7.* dize, ibi: *Item, ex quo misisti talem Procuratorem, qui se passus est circunveniri, tibi imputa, vt ff. de minorib. leg. cum mandato, §. final*, Merlin. *controvers. forens. part. 1. cap. 30. num. 17.* ibi: *cum sibi imputare debeat dominus, quod negligentem procuratorem elegerit*; que es lo que vniversalmente dize Golin. *in dict. cap. 5. à num. 1. & 2.* ibi: *Et negligentia Procuratoris imputatur principali, qui eum diligentiorem deputare debebat, quia non debebat dominus eum negligentem eligere.* cum Felin. Abb. Surd. Grat. Tapia, & alijs; y por ser la negligencia vn ente negativo, que se afiança con la potestad en el hazer, *leg. omne delictum, 6. §. penult. ff. de remilit. leg. 44. ff. locat. leg. in rebus. ff. commodat. leg. 1. §. si quis. ff. ad Sillan.* teniendo potestad el Procurador para contradezir; si lo haze, se tiene en consideracion; luego si no lo haze, es precisso se considere, y que vnos, y otros efectos se ponderen con igual balança, pues siempre se presume, que el Procurador està bastantemente instruìdo, Lucas de Penna *in leg. 4. Cod. de fid. instrument. num. 13.* ibi: *Item quia præsumptio est, quod principalis eum instruxit, vt notat Andr. de Isern. in ipsa constitutione, lite de prot. Iud. & notat Innocen. extra de prob. dilectus*; y assi lo debiò hazer la Villa, pues en la citacion por las letras assi se le amonestò, D. Mat. *de reg. d. cap. 10. §. 1. num. 46.* ibi: *Omnes citationes expediuntur cum mandato constituendi Procuratorem intra eamdem dilationẽ, cũ sufficienti mandato, & bene instructum, & cum iuramento non revocandi*; y oy se debe presumir lo hizo la Villa en instruìr bien à su Procurador, pues assi lo debiò hazer, *leg si non defendantur, & ibi Bart. ff. de Pœn.* Giurb. *consil. 23. num. 4.* y en fee de està precission el *tex. in cap. cum olim, 7. de caus. possess. & propriet.* dize, ibi: *Cum causa prædictis Iudicibus fuisset delegata, de vtriusque partis Procuratorum assensu.* Y con razon, porque à juzgarse el Procurador con bastante poder para vn pleyto con especialidad nombrado, y para èl bastantemente instruìdo, solo para daño del contrario en la expression, y no para el perjuizio de su principal en la omission, fuera vna desigualdad grãde, quasi noverca iustitiæ, pues como dize Aristoteles *Ethic. 5. cap. 4.* en Griego se llama el Derecho, *Dicæon*, quasi in duas equales partes divisum, & iniquitas dicitur, quasi inæqualitas, & iniquum, quasi, inæquale, contra rationem iustitiæ distributivæ; Gratian. *discept. forens. tom. 1. in præfat. num. 24.* Y la negligencia està bien patente, pues concurren los dos medios, el vno de poderse aver puesto la excepcion à las cartas, assi por la Villa, como por su Syndico, y Pro-

Procurador; y el otro, por no averse puesto tal excepcion, ad tradita per Bart. *in leg. ab hostibus, §.1.ff. solut matr.* Dec. *cons.*430. *in princip.*

42 Y para que no quede el caso presente sin la roboracion de expressa decision, es el *cap.2. de confess. lib.6.* vbi la tacita confession del Procurador, por no responder, ò contradezir, nocet domino, y Capell. Tolosan. *in decis. Rotæ* 392. *à num.*2. ait vt ibi: *Si verò confitetur per viam contentiosæ iurisdictionis, vt quia respondet ad positiones: tunc confessio præiudicat, sicut sententia præiudicat, ff. de Procurator. leg. Plautius, & leg.4. ff. de re iudic. & dic idem in confessione facta Procuratori: quæ surgit ex contumacia in non respondendo positionibus, vt est tex. notabilis in cap.2. de confess. lib.6. & valet hæc confessio vera, vel ficta Procuratoris, cum non habeat instar donationis, quia fit in inuitum: & iuxta mandatum suum, seu in his in quibus habet mandatum*; & ita decissum exritit per Rotam, apud Verall. *decis.* 415. *num.*5. *part.*2. quem, & alios citat, & sequitur Merlin. *controver. forens. dict. part.*1. *cap.*30. *num.* 17. &. ait ibi: *Et ad id, quod vltimo loco dicebatur, scientiam Procuratoris, non esse scientiam domini, & proindè ei non nocere, dictum fuit regulariter factum Procuratoris nocere domino, ex reg. tex. in leg. si Procurator. C. de Procurat. & in leg. transactionis placitum, C. de transact. non tantum cum facit actum præiudicialem domino, sed etiam cum aliquid omittit, vt decisum per Rot. Rom. refert Verall. decis.*415. *num.*5. *part.*2.

43 No es mi animo persuadir, que por esta taciturnidad en no aver puesto excepcion alguna contra las cartas, se juzguen por confessadas, de forma, que sean guarentigias; porque esto fuera considerarlas con prompta execucion, y sin necessidad de sentẽcia, *ad tradita suprà num.* 26. & 27. quod caret legi; sino solo hazer evidente, que dichas cartas, por no estar contradichas, no estàn negadas, *leg. qui tacet,* 184 *ff. de reg. iur.* ibi: *Qui tacet, non vtique fatetur: sed tamen verum est eum non negare.* Y que esta razon me basta para obtener en este juizio de la propria forma que si aquellas huvieran sido reconocidas por la Villa, y de ellas se huviera hecho la comparacion de la letra, y demàs requisitos adnotados, *suprà d. num.*26.

44 La razon es, porque este caso se debe juzgar, segun los fueros, costumbre, y practica del Reyno de Valencia, que es donde està hecho el contracto, vel quasi, *for.*4. *rub. en qual lloch, fol.*85. & *for.*1. *rub. de pœna Iudic. fol.*163. Scacc. *de sentent. & re iudicat. gloss.*14. *quæst.* 23. *num.* 2. 3. & 4. *gloss. in cap. & temporis,* 16. *quæst.* 1. vbi Archid. Bellamer. Felin. *in cap. in nostra, num.* 30. *de rescript.* Pacian. *de probat. lib.*1. *cap.* 27: *ex num.* 57. *ad* 62. *fol.*76. Sesse *decis.*323. *num.*2. Cabed. *decis.*165. *per tot.* Caldas Pereyra

decis.

decis.2.num.8.& in decisiuis attenditur statutum,& praxis loci contractus, *leg.6.ff. de evictionib. cap. fin de foro compet.* Ramon *cons. 71. num.* 15. Ripoll.*var.resol.cap.*10.*num.*14.*& cap.*11.*num.*471. Grat. *discipt.cap.*11.*num.*21. Y porque siempre es visto, que los contrayentes se conforman, y sujetan à las leyes, y practica de el Lugar, y Provincia donde contratan, *leg si duo,*32.*ff.de adquir.hæred.*Menoc. *lib.*4.*præsumpt.*202. Barb. *in leg. si cum dotem* 22.*in princip.num.*50. *circa med. ff. solut. matrim.* Salg. *in labyrint.part.*3.*cap.*5.*n.*33. y por ser assi que en el Reyno de Valencia no ay fuero, ni ley que mande se deba hazer en estos casos reconocimiento del papel, carta, ò chirographo, como en los Reynos de Castilla, y el de Napoles, que ay leyes especiales, que previenen la recognicion; y la practica de Valencia solo es presentar el chirographo, carta, ò privada escriptura; y con ella convenir; y si el convenido la impugna, el actor haze la comprobacion de dicha escriptura con dos testigos de *nota manuscribentis*: y presentada esta, el mesmo actor logra provision interlocutoria del Juez, en que manda al Escrivano de la causa dè copia de esta comprobacion al convenido, si la quisiere dentro de dos dias, passados los quales, corra la dilacion en la materia impugnativa; la qual dilacion es de treinta dias, D.Leo *decis.*135.*num.*9. D.Mat. *de regim. dict. cap.*10.§.4.*à num.*80. 81. 86. 88. *&* 89. *& num.*95. *&* 96. per tex. *in leg.damus,* 23. *C. ad leg.Cornel. de fals.* ibi: *De qua oritur aliqua disputatio profitendi, vtrum de falso criminaliter statuat, qui dubitet de instrumenti fide experiri, an civiliter, & leg.damus,* 4. *C. Theodos.eod.tit.* ibi: *Damus copiam iurgantibus si apud Iudicem proferantur scriptura, de qua oritur aliqua dubitatio, &c.* prosequitur Mat. *in num seqq.* 45. empero si hecha la convencion, el convenido no impugna, ni pone excepcion contra la fee, y verdad de la escriptura, chirographo, ò carta, no està obligado el actor à la comprobacion por los dos testigos, *notæ manus*, ni menos à lograr la provision sobre la dilaciõ en la materia impugnativa, porque no estando impugnada la escriptura, su fee, y verdad, *nõ datur ens,* & sic neque qualitates ipsius entis, *l.eius qui in Provincia, ff. si cert.petat.* que son la *probança*, y para la impugnativa de aquella la *dilacion*, y si anticipadamente, no aviendo impugnacion, se pidiera la dilacion para la probança en la materia impugnativa, recta cum ratione se pudiera dezir lo del text. *in leg.*1. §. *si impuberi, ff. de collat. bonor.* ibi: *Immatura enim est petitio tua;* la qual omitida en esta forma, ni vicia el processo, ni es de menos valor para obtener, D.Mat. *vbi prox. num.*107. ibi: *Sed hæc intelligenda sunt, respectu citationis faciendæ tempore productionis, non autem respectu dilationis consuetudine introductæ: quia si hæc dilatio non postuletur per ommissionem eius cuius interest, non vi-*

vitiatur processus, tex. in leg. 1. C. de dilat. pluribus Giurb. decis. 68. num. 7. imo concessa copia dum nihil dicitur in producta vires assumunt, virtute tacitæ approbationis, adeo vt etiam si scriptura privata producatur, nulla comprobatione firmata, si non impugnetur plene probat, vt cum Aretin. Butrio, Hostiensi, Craveta, Mascardo, Pretis, Granuntio, Maceratense, Surdo, & Genua, firmat Parexa d. tit. 1. resol. 3. §. 5. num. 20. Rebuffo, Gratiano, Scaccia, Roderico, Rota, & alijs, Gayto de credito, cap. 2. d. tit. 7. num. 2603. & 2618. Luca Petillo, Salustio, Tiberio, & alijs, Postius de manut. d. obs. 97. num. 34. quibus adde Cavalcan. decis. 33. num. 30. part. 2. Navar. d. colect. 1. num. 23. Cancer. d. cap. 19. num. 15. Giurb. decis. 105. num. 13. Salgad. in labyrint. credit. part. 3. cap. 2. num. 69. cum seqq. hæc D. Matheu; de forma, que dicha dilacion, solo entiendo se deberia subministrar por el actor, quando por el convenido se impugna la escriptura, porque como entonces se haze el juizio ordinario, el actor por via de triplicacion, haze la comprobacion por los dos testigos, *notæ manus*; la presenta por prueba de su intencion, y pide la dilacion, para que dentro de ella alegue cominado el convenido in materia impugnativa; no empero quando no se impugna la escriptura, porque en tal caso queda el juizio sumario, y en este ex omnicapite procede la regla del *text. in leg. publiæ, §. fin. ff. de posit.* & alijs Parexa *d. §. 5. num. 25.* ibi: *Nam generale est, quod in omni negotio scriptura ipsa privata contra ipsumet scribentem, ac in eius præiuditium probationem plenam inducat.* Y en este caso passados los tres dias despues de los treinta de la citacion de la Villa por las letras, que es quando empezò à correr la dilacion probatoria en la materia principal, D. Math. *d. cap.* 10. §. 1. *num. 136. & . 137.* debiò la Villa por sì hazer las probanças en la materia principal impugnativa dentro el termino de quarenta dias de la notificacion de el libelo, y dada la copia, que es en este S.C. la provision de *intimetur*; y pues no pidiò la copia, ni tales probanças ha hecho, sibi imputet, *for. 53. rub. de testib.* quem ad literam refert, D. Math. *vbi proxim. num. 116. & 117.* & ait, ibi: *Cum reus teneatur in ipso die iniunctionis sumere copiam, quam Iudex concedit; si non sumpserit, sibi imputare debet*; y esto es precediendo impugnacion, y con peticion de termino para probar la impugnacion, ad tradita per D. Math. *vbi prox. num. 101. & §. 4. num. 111. ead. cap. 10.* Luego con mas razon quando no precede impugnacion, ni peticion de termino para la probança, como en este caso; quoniam frustra quærimus de qualitatibus subiecti, quando non est subiectum, nam causa cessante, cessat effectus, *cap. cum cessante de appellat.* vt ad speciem *text. in leg. scripturas, C. qui potior. in pign. habeãs.* arguit Antonio Monach. *decis. Florent. 35. num. 2.* ibi: *Et cessante suspi-*

pitione antidatæ, debet etiam cessare dispositio, leg. scripturas, C. qui potior.
Luego con lo referido, y por no aver la Villa impugnado las cartas, sino solo comparecido en fuerça de la citacion perentoria, dimanada à instancia de parte, y decretada por el Juez, segũ que la Villa se ha valido de esta citacion, y decretó para hazer parte en esta causa, con especialidad, que consta por el poder conferido, y presentado en los Autos, se ha sujetado la Villa à todos los efectos del juizio sumario, Salgad. *in labyrint. dict. part. 3. cap. 2. num. 73.* y el principal es, el que sumariamente se declare esta causa, y no por juizio ordinario, ad tradita *supra num. 13. & 14.* vbi por toda ley està previlegiada la cobrança de estos salarios, à cuyo privilegio debe estàr *passive* sujeta la Villa por su mesmo hecho, y acto de averles constituìdo, y oy consentido, *quèmadmodum qui facit actum, subijcit, & adstringit se legibus de èo loquentibus, l. excepto, C. locati, l. quod si nullo, ff. de æd. lit. ædict. leg. si duo,* vbi Bald. & alij, *ff. de adquir. hæred.* Valenz. *cons. 75. n. 15. & cons. 83. n. 42.* y en consequencia à todo lo favorable del juizio que refiere el señor Math. *de Reg. cap. 11. §. 1. à num. 38. & seqq.* y en esta forma, es precisso comprehender esta practica, pues alias no tendria cabimiẽto lo que dize el señor Math. *in d. cap. 10. §. 4. à num. 71.* ibi: *Ex his, dum producitur privata scriptura in iuditio, requirit aliam probationem per quam perspicuum fiat à quo scripta sit, sive consequatur per propriam confessionem, sive per testes,* junto con lo que dize despues *à num. 107.* que es fuerza repetir, ibi: *Adeo vt etiam si scriptura privata producatur nulla comprobatione firmata, si non impugnetur plene probat.* Y este *plene probat*, entiendo serà, no para que se repute por guarentigia, y dè parada execucion; sino para que por dicha escriptura sumariamente se condene, y en virtud de sentencia se execute la solucion, cui practicæ addo quam refert Quesada Pilo *d. discept. 11. per tot.* præcipuè *à num. 7. in med.* ibi: *Si à parte negentur, quia tunc debent deponere pro illa scriptura testes,* & post modum prosigue *à num. 22. ad 25. & seqq.* notabiliter cum ab ipso relatis. Con lo qual la doctrina del Doctor D. Nicolàs Bas. *in theatr. Iurisprud. part. 1. cap. 2. num. 90.* donde dize, que la privata escriptura no prueba; sino en caso de concurrir la recognicion, ò la comprobacion de testigos, se debe entender habla de la nuda escriptura, no empero de la que està subscripta, *ad text. in leg. scripturas, C. qui potior. in pign. hab.* vt dico infra *num. 50.* y tambien que à Bas le faltó advertir, y poner en su tratado, ibi: *O por confession expressa, ò tacita de la parte convenida in iuditio.* Cum confessio sit relevatio ab onere probandi, ex eod. Bas *cap. 53. num. 29.* & alijs dixi nuper iuribus.

46 De que resulta, que por estar como està este expediente con-

concluso por mi parte, à la qual conclusion no se ha contradicho por la de la Villa, aunque oy por la Villa se pusiera excepcion contra las cartas, y se pidiera la dilacion para la prueba en lo impugnativo, no se debia conceder; probat in terminis D. Math. *d.cap.* 10. §. 4. *num.* 109, ibi: *Si verò sero postulata fuerit, vt puta quia ipse iam conclusionem fecerat in causa, vel conclusioni acquieuerit, cum per hoc renuntiasse videatur vlteriori probationi, recta cum ratione denegari debet, sibique imputet cur sero postulavit.* Quesada *vbi prox. num.* 23. ibi: *Nec illo termino bidui transcurso, defectus scripturæ præsentatæ obijci valet;* en terminos de cobrança por salarios tenet Silva *de salarijs, quæst.* 40. *num.* 7. *&* 8. & facit *text. in leg. quæritur,* 14. §. *si venditor. ff. de ædilit. ædict. leg. si quis in conscribendo, C. de pact. leg.* 3. *C. de fide instrum. cap. quam periculosum,* 7. *quæst.* 1. la razon la dà Salgad. *in labyrint. dict. part.* 3. *cap.* 2. *num.* 72. ibi: *Quoniam quando actus alicui præiuditialis, & damnosus ex Iudicis decreto, parti cuius interest intimatur, & nihil in contrarium allegaverit: tacitus ex inde eius inducitur consensus, & approbatio, ita vt de cætero ei stare cogatur.* Y de lo contrario parece podria quedar vulnerado el derecho que tengo adquirido, para que sumariamente se juzgue este caso, assi por la ley de su privilegio, como por el hecho de la Villa con la tal litis contestacion; ad tradita per Ramon *cons.* 442. Cancer. *var lib.* 3. *cap.* 3. *num.* 31. *per text. in leg. fin. ff. vnde liber.* y contra la Villa parece poder alegar la regla: *Quod potuit noluit, quod voluit ad implere nequivit,* Fontanell. *de pact. tom.* 2. *clausul.* 6. *gloss.* 2. *part.* 7 *num.* 62.

47 Tambien resulta de esta practica, que para que estas cartas tengan por esta tacita confession la mesma fuerza, como si expressamente estuvieran reconocidas, y confessadas por la Villa, no se requiere acusar la contumacia per trinum decretum, vt tradit Gayto *de credito, cap.* 2. *tit.* 8. *per tot.* porque este estylo solo cabe quando por ley, estatuto, ò costumbre se previene la *recognicion,* la qual primero se manda hazer ex vi legis, statuti, aut consuetudinis; y en no compareciendo, ò no haziendo la recognicion el deudor, se siguen los dos siguientes decretos, y no compareciendo al vltimo, in vim contumatiæ, habetur scriptura pro recognita, Gayto *vbi proxim. num.* 2910. ibi: *Nam debitor citatur ad recognoscendum apocham sua manu scriptam. num.* 2930. ibi: *Et in vltimo fiat comminatio, vt habeatur pro recognita. & num.* 2931. ibi: *In vltimo præcepto interloquendo Iudex dicit, aliàs habeatur pro recognita;* à exemplo del processo de contumacia, que se haze en el Reyno de Valencia, que por èl se dà la sentencia contra el Reo, y se executa en caso de prenderle, sin mas otra diligencia, ò requisito, que hazer el reconocimiento de la persona, por el qual conste de su identidad; y si en dicho processo

con-

contumacial falta alguna solemnidad, y requisito, assi en las tres citaciones, y en cada vna la acusacion de contumacia, ò algun dia de los treinta, en aquellas, como en qualquiera de lo demàs, es nulo, y no se puede executar la sentencia, quia si cadit à silaba, cadit à causa; y esto es, porque assi està establecido à foro, pragmatica, estylo, & consuetudine, ve practica, D. Math. *de reg. cap. 8. §. 7. per tot.* & in civilibus Bas *cap. 30. per tot.* todo lo qual es preciso se observe, por aver ley especial, que manda se tenga por confesso el contumaz, D. Math. *vbi proxim. num. 24.* ibi: *Quod quidem est requisitum necessarium extante statuto, constitutione, sive lege, quod contumax habeatur pro confesso, sicut apud nos extant.* En el Reyno de Valencia, como queda dicho, no ay ley, fuero, costumbre, ò practica, que mande se haga reconocimiento de papel, chirographo, carta, ò privata escriptura. Ergo cum non detur antecedens, non dabitur consequens.

48 No puede la Villa dezir oy, que la carta en que se me señalò el salario, y las demàs cartas deberian aver ido insertas en las letras citatorias, para que con su insercion tuviera plena sciencia de su contenido, y por ella motivo, para que en este juizio se tuviessen, y juzgassen dichas cartas por confessadas, con no averlas contradicho la Villa, *ad text. in leg. non solum, 49. §. vltim. ff. de peculio, & leg. nuda, 26. ff. de donationib.* quibus nuda assertio non obligat, neque nuda ratio facit debitorem. Non inquam; porque se responde lo primero, que *ab effectu*, sin aver tales cartas, deberia la Villa pagar las defensas, y en tal caso la citacion por las letras bastava para el juizio, y confession de la deuda, no mostrando averla pagado, vt est notum in iure, quo Merlin. *controvers. forens. part. 1. cap. 1. n. 34.* ait ibi: *Succedit regula quod qui potest invitis, potest etiam ignorantibus, & absentibus, qui potest de reg. iur. in quibus terminis, non requiritur citatio.* Y lo segundo, que dichos *textos* hablan en terminos en que no precediò causa para la deuda, ni en la convencion se expressò deuda alguna, vt *in d. leg. 49. §. vltim.* ibi: *Neque vlla causa præcesserit debendi, & d. leg. 26.* ibi: *Nuda ratio*; y la glossa, por quanto pone diversas leyes contrarias à estas, dize ibi: *Sed illæ erant cum causa: hic sine causa.* Notorio es el aver yo, como Abogado, defendido à la Villa, ergo adest causa debendi; y en las letras citatorias fue expressada la deuda, y la causa de ella, ibi: *Por los salarios de Abogado, de Syndico, y demàs trabajos personales, y expensas.* Luego no se preciso inserir las cartas, pues bastò la enunciativa ad supra tradita, y demonstrar el fundamento de la intencion en la instancia, vt mihi probat *text. in leg. in testamento, 27. ff. de condit. & demonstrat.* ibi: *Tamet si in scriptura nomen de esset* (y las Florentinas) *non tum esset, ta-*

tamen ad id quod ille se demonstrare animo sensisset fieri debere, facit text. *in cap. si cautio*, 14. *extr. de fide instrum.* y Grat. *discept. cap.* 957. *num.* 14. *tom.* 5. dize basta hazerse la notificacion *simpliciter, & satis exprimendo solum nomen.* Ademàs, que en este caso ay dos circunstancias, que à mi vèr quitan toda duda, y muy proprias de esta materia; la primera es, que la Villa en virtud de la citacion por dichas letras, ha comparecido ante este S.C. y hecho autos en esta instancia, y ha constituìdo Procurador con especial poder para contestarla, y seguirla, in quo casu (aun en el negado) que la citacion tuviesse algun defecto, quedava desvanecido, cum plubus Gonçalez *ad reg.* 8. *Cancellar. in proœmio*, §. 7. *num.* 147. *& num.* 148. ibi: *Nempe quando pars citata comparuit in actis, perquam comparitionem suppletur omnis deffectus citationis*, Et ibi: *Vel quando citatus constituit mandatum speciale ad illam causam.* Y la segunda consiste, en que la Villa hizo mencion de estas proprias cartas, y se remitiò à ellas; luego sabia todo su contenido, y assi no fue necessario relacionarlas, quoniam qui mencionen facit de aliquo instrumento, & ad illud se refert, atque illud nominat, iudicatur habere plenam, atque perfectam scientiam, & notitiam illius instrumenti, & totius tenoris ipsius, probant Bart. *in leg. nemo*, §. 1. *ff. de hæred. institut.* idem Bart. & alij *in leg. qui Romæ*, §. *duo fratres, de verb. obligat* Bald. *in leg.* 1. *num.* 5. *in fin. C. de tempor. appellat.* Aym. Cravet. *cons.* 245. *num.* 1. Surd. *decis.* 4. *num.* 8. y aun dize Surd. *num.* 9. que basta tener ciencia de alguna parte del instrumento; y Menochio, citado por Surdo, con los muchos Autores que cita, *in cons.* 73. *num.* 25. ait ibi: *Sciẽtia vnius partis negotij arguit scientiam totius*; y todos los Autores se fundan en este punto en el *text. in leg. non est ferendus, ff. de transactionib.* que es expresso; y que la Villa se aya referido à estas proprias cartas, se haze evidente, porque no ha enseñado otras; y à la verdad no ay otras, no las ha impugnado, es notorio su contenido, y su observancia; y como dize Grat. *discept. forens. cap.* 951. *tom.* 5. *num.* 15. ibi: *Ita vt omnibus istis concurrentibus satis dicatur probata identitas, cuius tamen probatio etiam non requiritur, cum non præsumatur pluralitas assignationum, & similium actuum, ac scripturarum, contractuum, & instrumentorum*, quod probat ex Bald. Alex. Ruin. Jas. Felin. Aym. Nat. Cephal. & Surd. y como el caso presente no sea para obligar de nuevo à la Villa, ad *text. in leg. de his*, 6. *ff. de transactionib.* cum illius materia, *l. si puré, ff. de fideicom. libert.* & alijs; ni tampoco sea para juzgarse sobre el valor de rescripto, ò gracia alguna, ad *text. in l. penult. C. si contra ius, vel vtil. public. leg. fin. C. de his qui à non domin. cap. si motu proprio, de rescript. lib.* 6. *Clement.* 1. *de Præbend. l. fin. in fin. C. de dotis promiss. cap. dilectus*, el 1. *de rescript. & illius gloss.* aliaque iura, se persua-

 de

de mi cortedad queda ſin duda eſta materia, aùn en caſo que huviera opoſicion de ella, pueſta por la Villa. Tampoco puede la Villa alegar oy contra eſta confeſsion, ignorancia, ni error alguno; ad *gloſſ. in leg. res bona, ff. de contr. empt. & leg. quamvis, ff. de condit. & demonſtrat.* por dos razones à màs de las ponderadas; la primera, porque en las letras citatorias à la Villa, huvo, y ay dos propueſtas inter ſe illativas; la vna, *la paga de la cantidad* alli mencionada; y la otra, la cauſal, ibi: *Por mis ſalarios, y demàs expenſas.* La Villa ſolò niega la deuda, y ſe remite à las cartas; luego confieſſa eſtas, y lo contenido en ellas, *leg. cum Prætor. de iudit. leg. Tribunus, §. fin. ff. de teſtam. milit.* Bart. *in leg. & ſi ſine, §. ſed quod Papinianus, ff. de minor. num.* 1. Roland. *conſ.* 61. *num.* 11. *vol.* 3. Becius *conſ.* 55. *num.* 11. *& ſeqq. text. in cap. non ne,* 5. *de præſumptionib.* ibi: *Non ne benedicimus, quia Samaritanus es tù, & dæmonium habes? Reſpondit Ieſus: Ego dæmonium non habeo. Duo quippe illi ita fuerunt ei, vnum negavit, alterum tacendo conceſsit.* Y en la meſma forma ha preſentado el Procurador el poder, y ha hecho los pedimientos; ergo eadem ratio, Anton. Monach. *deciſ. Florent.* 67. *à num.* 1. ibi: *Et ipſemet Procurator in petitione repetit eaſdem qualitates; vnde obſtet, & propria confeſsio domini, quia nulla melior eſt probatio, leg. cum te, C. de tranſact. & ipſiuſmet Procuratoris, eo ipſo quod etiam produxit idem inſtrumentum mandati.* Con lo qual no cabe el poder alegar ignorancia, ni error alguno, *cap. quoniam contra de probat.* Y la ſegunda razon es, porque caſo negado pudiera la Villa alegar lo vno, y lo otro, ſolo podria tener valor *quoad excuſationem pœnæ, non verò quoad effectum, vt non ſolvat,* vt de interuſurijs quoad depoſitum, docet Cancer. *var. lib.* 3. *cap.* 8. *num.* 107. cum pluribus Giurb. *deciſ.* 98. *num.* 18. & Barboſ. *in votis deciſ. lib.* 3. *voto* 79. *num.* 11. *& ſeqq. & voto* 80. *num.* 27. *& ſeqq.*

49 No puede dudarſe en eſte caſo de la obligacion de la Villa por dichas cartas inſtrumentos, *vt ſuprà num.* 11. & tradunt Gayt. *de credito, cap.* 2. *tit.* 6. *à num.* 1093. *ad* 1117. expreſ. *text. in leg. tabernam,* 34. *§. item quæſit cum epiſtola talis emiſſa ſit. & ibi Bart. ff. de pignorib. & hipot.* Parexa *de inſtrum. edit. tit.* 1. *reſolut.* 2. *num.* 24. *part.* 1. *& tit.* 5. *reſolut.* 6. *num.* 17. quando à la verdad ſe alega ex abundanti, pues en eſte caſo podia ſer convenida la Villa, por ſola la notoriedad, y ſin eſcriptura alguna, pues ninguna de las partes ha querido expreſſamente contraer con eſcriptura, ni la Villa para los ſalarios, ni yo para defenderla, como Abogado; lo que era preciſo para que la eſcriptura fuera de ſubſtancia en el contrato, vel quaſi, *ex leg. contractus, Cod. de fide inſtrum.* Anton. Gam. *deciſ.* 207. *num.* 7. porque toda eſcriptura, ora ſea publica, ora ſea privada, ſolo ſirve para probar el contrato, no para que ſirva de forma, ò ſubſtancia; lue-

luego si en este caso la Villa no niega el contrato, vel quasi, vt patet in actis; ex abundanti loquimur de scriptura, & illius viribus, *leg. nonfigura, ff. de actionib. & obligat. leg. magis puto, §. si pupillus, ff. de reb. eor.* Gam. *decis.298. num.1.* luego oy las cartas solo deben servir para prueba de la cantidad prometida, y que se està debiendo, *leg. qui negotiationem, §. fin. vbi gloss. ff. de administ. tutor.* Gayto *de credito, cap.3. tit.1. num.* 1000. & 1001. ibi: *Nam illud quod colligitur ex vi promissionis dicitur de tenore instrumenti; immo verè propriè promissa quantitas, illa dicitur, quæ deberi probabitur ex eodem instrumento;* in puncto, & in terminis de salarios, Parexa *de instrum. edit. d. tit. 5. resol.6. num.15. 16. & 17.* Y por no aver puesto la Villa excepcion alguna contra las cartas sobre esta cantidad; no, que nazca de las mesmas cartas, ad tradita per D. Math. *de reg. cap.6. §.2. num.* 24. Vrseol. *de transactionib. quæst.6. num.64.* neque implementi non sequuti por mi, ex traditis à D. Leo *decis.* 48. *num.7 tom.1.* como ni tampoco por liquido instrumento, ò probança de testigos de aver me pagado esta cantidad, *ad text. in leg. generaliter, C. de non numer. pecun.* vbi Barbos. *in collect. num.6.* Farinac. *de falsit. quæst.158. num.116.* Noguerol *allegat.* 20. *num.* 158. Castill. *quotid. quæst. cap.16. num.28.* Vel. *dissert.38. num.55.* ex omni capite queda convencida à la solucion. No se puede dudar tampoco, de que este juizio està con sus cabales formado, y proseguido, mayormente aviendose hecho la primera citacion à la propria Villa por las letras, quando fuera, y huviera sido bastante si se huviera hecho al Procurador, que ya tenia la Villa en este Consejo *ad lites large, &c.* y aquel pudiera pedir termino *ad Dominum consulendum,* vt latè D. Math. *de reg. d. cap.10. §.1. à num. 49. ad 52.* y por credito de esta calidad, que goza del privilegio en procederse para su cobrança, *ex abrrupto,* Maur. Burgi. *de modo proced. ex abrrup. centur.1. quæst.5. num.126. & seqq.* y como dize Bellamera *in decis. Canonic. conclus.688. num.22.* ibi: *Octavo, quia probatio conveniens naturæ materiæ est suffitiens, vbi videlicet alterius naturæ probatio, probari nõ potest, licet in alia materia non esset sufficiens, vt ff. de probat. l. si arbiter, & notat Innoc. de verb. signif. cap. veniens.* Y menos bien se puede dudar de la aprobacion de la Villa por sì, por su Syndico, y Procurador, tanto en lo respectivo à las cartas, como en quanto à el juizio, lo que oy no le es licito reprobar, *leg. Pomponius si negotium, ff. de negot. gest.* y assi se puede dezir lo que advierte Rofredo Beneventano *quæstiones Sabatinæ, d. quæst. 42. num.8.* ibi: *Item Procurator tuus ex quo vidit me impetrasse rescriptum, licet esset indignus, me amodo reprobare non potest ipse, nec etiam tu, nam non est licitum reprobare probatum, vt ff. de negot. gest. leg. Pompon. si negotium,* sin que se exceptùe la Villa de este

te ordinatorio, por ser Vniversidad, Loseo *de iure Universit.part.2. cap.1. num.46.* ibi: *Causæ enim Universitatum, eo ordine tractantur, quo causæ singularium, & particularium personarum.* Ni tampoco en lo que mira à lo recto de la instancia, pues assi las cartas, como lo demàs està hecho, y consentido, non solum ab vno, sed ab omnibus de los Administradores de la Villa, y por todo el Colegio, ad tradita *per gloss. in cap.potuit, verb. Expelli de loca.* Ias. & Dec. Gam. *decis.168. num.4.*

50 Y lo que quita toda razon de dudar (caso negado que alguna pudiera aver) consiste en que la carta de 26. de Octubre del año de 1687. que fue, y es en la que se me señalò el salario de sesenta pesos cada vn año, *vt est dictum suprà num.7.* està subscripta de mas de diez personas, ò testigos, proprias de la Villa, ademàs del Justicia, y Jurados, que la firmaron; qua ratione, junto con la de averse vsado por mi en este caso de la accion personal, no hipotecaria contra tertium, tengo à mi favor ley expressa, para que la obligacion de la Villa se juzgue oy, no en virtud de escriptura privata, sino de publico instrumento, probatur ex expresso text. et si vulgar. *in leg. scripturas, 11. C. qui potior. in pignor. habeant.* ibi: *Scripturas quæ sæpè assolent à quibusdam secrete fieri, intervenientibus amicis nec ne, transigendi, vel pasciscendi, seu fænerandi, vel societatis coeundæ gratia, seu de alijs quibuscumque causis, vel contractibus conficiuntur, quæ grece appellantur: sive tota series earum manu contrahentium, vel notarij, vel alterius cuiuslibet, scripta fuerit, ipsorum tamen habeant subscriptiones: sive testibus adhibitis, sive non: licet conditionales sint, quos vulgo tabularios appellant, sive non; quasi publice conscriptas, si personalis actio exerceatur, suum robur habere decernimus*; y en el *§. sin autem*, que es la segunda parte en caso de la accion hipotecaria, y sobre la anterioridad al instrumento publico dize, ibi: *Nisi forte probatæ, atque integre opinionis trium, vel amplius virorum subscriptiones eisdem ediochiris contineantur. Tunc enim quasi publicæ confecta accipiuntur*; y por este texto Paul. Castrens. *in leg. comparationes, C. de fide instrument. num.3. & in cons. 134.* defiende no ser necessaria recognicion alguna, si que basta que la escriptura estè roborada con la subscripcion referida, cui consonat *leg.31. tit.13. part.5.* en la tercera parte de su disposicion, ibi: *Pero si tal carta de la debda del empeñamiento, fuesse fecha por mano del debdor, è firmada con tres testigos, que escriviessen sus nomes en ella, con sus manos mismas, entonces mayor derecho avria en la cosa empeñada el primero, que el segundo que mostrasse la carta publica*; y la glossa por Gregorio Lopez *num.8.* dize, ibi: *Hoc est ex eo: quia talis scriptura trino teste subcripta habet vim publici instrumenti, & dicit* Salycet. *in d.leg. scripturas, quod isto modo scripturarum vtuntur veneti, &*

& ita servant, ac si sint publica instrumenta, quod non est disonum nostri Regni practicæ, qua distinguimus hanc scripturam, ab ea, quæ tantum est nuda scriptura, de qua loquuntur *fori 5. & 6. rub. de probationib. & Authent. si quis vult causæ, C. eod. qui pot. in pig. hab.* & alijs, Bas *in theatr. Iurisp. part. 1. cap. 2. à num. 90. & 91.* ista namque per se sola non probat, *leg. instrumenta, C. de probat. cap. 2. de fide instrument.* illa verò cum per subscriptiones prædictas pate fiat à quo, vel per quem scripta sit, plenè probat. D. Math. *de reg. d. cap. 10. §. 4. num.* 70. y asi como en estos Reynos de Castilla no se prefiere el credito por instrumento publico, al que lo es en virtud de instrumento privado anterior en esta forma subscripto, porque se tiene por publico, *ex d. leg. 31. tit. 13. part. 5. in fin.* asimismo en nuestro Reyno està establecida la propria disposicion, *ex for. en execucio, 23. rub. de pignorib.* confirmado por el *fuero 15. de las Cortes del año de 1626.* donde por los Estamentos Eclesiastico, y Real se suplicò la prelacion de los creditos hipotecarios à los chirographarios, y su Magestad solo proveyò, ibi: *Place à su Magestad, que se guarde lo acostumbrado,* que es lo que estava dispuesto por dichos *fueros 23. & for. 19. rub. de pignorib.* iuncto *foro, si la Cort. 9. rub. de evictionib.* & praxim tradit. D. Crespi *observat. 31. num. 9. 10. & 11. & obsevat. 58. per tot.* cum traditis novissimè per Bas *cap. 20. per tot.* præcipuè *à num. 7. 11. & seqq.* vbi in casibus ab ipso relatis nihil refert ad prioritatem, an chirographarius, an hipot hecarius sit creditor, sin que el señor Crespi, ni otro Autor Reynicola, constituya diferencia alguna entre la escriptura privada subscripta, forma vt *in d. leg. scripturas,* y la escrptura publica; antes bien en esta materia siguen la mesma practica que traen Salgado, Gregorio Lopez, Parexa, y demas Autores Castellanos; y la razon parece ser, porque lo mesmo que en el Reyno de Valencia està establecido por dichos *fueros 23. y 19. de pignorib. y fuero 9. de evictionib.* està establecido en los de Castilla, *ex leg. 11. tit. 14. part. 5. & d. leg. 31. tit. 13. ead. part.* Quorum Regnorum praxis, hac in parte, parum aut nihil difert, quia sequitur ab omnibus Ius commune ad *text. in leg. privilegia, 16. ff. de privileg. credit.* cum eius materia; quo si quidem iure, chirographarij creditores dicuntur, qui neque privilegium inter personales creditores habēt, neque hipotheca aliqua sibi consuluerunt, neque eis à lege indita est, sed chirographo, hoc est nuda tantum personali obligatione nituntur, *leg. si ventri, 8. §. in bonis, ff. de privileg. credit.* y en esto concuerdan *d. leg. 11. & d. for. 23.* isti autem in concursu omnes simul vnum tantum gradum conficiunt, & si bona non sufficiant, pro rata admittuntur, *dict. leg. privilegia*, Stracha *de mercatur. tit. de decoctor. part. vltim. num. 16. prædicta, & alia iura*, quibus omnibus

satisfit, attenta ratione debitæ quantitatis, & bonis debitoris; si verò non per concursum, aliquis creditorum istorum fuerit diligentior in consequenda sententia in favorem sui crediti, præfertur cæteris, *leg. inter eos*, 19. *vbi gloss. ff. de re iudic. & alia iura*. Hipothecarij autem creditores, dicuntur, qui habent hipothecam, & nihil refert, an hipotheca sit expressa, & particularis, vel specialis, an verò sit tacita, & generalis; & in prælatione solum attenditur privilegium crediti; si eque privilegium gaudeant, & in tempore, præferretur etiam vigilantia, *ex d. leg. inter eos*, si verò nullum nulli detur privilegium, præferretur expressa, & specialis, tacitæ, & generali; & si omnes sint æqualis naturæ præferretur anterioritas, tam vigilantiæ prædita, quam temporis respectu, cum certa tandem cautione in cæterorum creditorum favorem. Quod, & si non ita clare, tamquam brevi metodo, à nostris Doctoribus, atque virij s illustribus perspiciatur; tamen ex ipsorum insimul doctrina, & communis, atque munitipalis iuris regulis deducitur, & hac in specie, D. Crespi, *d. observat.* 31. *num.* 8. & Bas *d. cap.* 20. *num.* 3. & 34. magno privilegio fatentur gaudere salaria. Y bolviendo à lo que mira al punto de la prueba, con lo supuesto, huc; es preciso dezir, que si la escriptura quæ dicitur privata, es nuda; esto es sin subscripcion alguna, no prueba per se sola, y entonces se requiere confession, ò tacita por la convencion en juizio, *vt est dictum num.* 31. ò expressa por la recognicion; y en defecto de confession se sigue la prueba extrinseca: pero si la tal escriptura estuviere subscripta de tres, ò mas personas, modo prædicto, plenè probat vti publica scriptura, *ex d. leg. scripturas*, & iura prædicta. Ergo multo magis quando scripturæ privatæ hac in forma subscriptæ inest confessio tacita, per iura relata; ergo cum in hoc casu concurrant, nempe, *subscriptio* plusquam decem virorum, *tacita confessio, & privilegium tacitæ hipothecæ* ob salariorum causa, vel alimentorum; certe de primo ad vltimum expressè comprehensus est iste casus in dicta *leg. scripturas*, tam in prima, quam in secunda illius parte; & pariter de primo ad vltimum consonus est iste casus communi Regnorum praxi, atque legi.

51 Por todo lo qual espero, no solo que se concedan, y despachen las letras executivas, segun tengo suplicado; sino que tambien de la Real provision en que asi se mande hazer, y executar, no se admitirà revision, ni suplicacion alguna, que pueda suspender su execucion; vt probant Cancer. *var. lib.* 1. *cap.* 17. *num.* 36. & in terminis Silva *de salarijs*, *dict. quæst.* 54. *per tot.* y à *num.* 5. refiere la *decis.* 764. de la Rota, *part.* 1. *divers. à num.* 2. vbi ita decissum in hac eadem specie, & nomine, y Mauri. Burgij *in dict. tract. de modo proced. ex abrrup. d. centur.* 1. *quæst.* 5. *à num.* 127. & *seqq.* pone algunos

nos privilegios pertenecientes à la cobrança de eſtos ſalarios; y *à num.* 139. dize, ibi : *Vndecimum privilegium concurrit vt à ſententia condemnatoria ſuper mercede lata, non poteſt appellari ad effectum ſuſpẽdendi illius executionem. Anna.ſing.* 42. porque à la verdad , ſi la ſuplicacion, ò reviſta, ſolo mira à la probança de mayor juſticia, aun en caſos que ſe debe admitir , no ay juſticia mas relevante , que la que nace del pacto, ò contrato , ex Bald. *conſ.36. lib.*3. Rebuffo *in conſ.*146.*fol.*242.*col.*2. ait ibi: *Nulla enim maior iuſtitia eſt , illa quæ oritur ex pacto, & contractu* ; y con razon, pues aunque Dios ſujetò las leyes à los Principes en eſtablecerlas, interpretarlas, y derogarlas, ex Bart.Bald. &comm. DD. *in leg.digna vox , de legib.* no ſujetò los pactos, y contratos, quia oriuntur ex conſenſu , & foret contra ius gentium, & naturalem iuſtitiam, Rebuffo *ibidem.* Y aſsi lo ſiento, excluſo prorſus affectu propriæ cauſæ.

Immo; cum illepide fluctuor, atque ſalebras trano inconcuſſus; alloquium hoc, alijs, alias fortaſſe amænum , aut iucundum , mihi licet parvipenſum , neceſſarium prodij , hèm duodennis in proſcenium; cum etſi olimpico in iſto agone pro Villa , vt notorium notum facit; nulla tamen agoniſma merente præter querula; orba ne à cauſa? Numen fecit humanum;deperdimus omnia ? Numen permiſsit Divinum.

Crede mihi, Numen ſentit, & ille tuum. *Mart.epig.* 17.

Non vtique amuſsim. Velox ad laborem, piger ad mercedem? diſperdam ærumnas non deterſa nota. Non amplius diurnare paſſa fuit clepſydra, hucuſque dedit. Non ita Fanum horno nuperrimis dat veteranis ; mille , certe , coronis , mille donis inſignitis (fateor allatis) quouſque ſint in ſubſellium,& rurſus, inoræata fortuna, inæque omnibus devexa , quamquam Fanatico devexi omnes. Faſtis hinc vndis oræam,non faſtus appono; vt medis in ipſis,tranquillum ſit ponos meum. Digniſsima , integerrimaque ſalva ſemper cenſura. Madrid, y Noviembre 17.de 1698.

D.r Ioſeph Voltes de Volta.

✠

Illust.mo Señor.

1 DEspues de aver servido de Abogado, y Syndico à la Villa de Elche en esta Corte por espacio de doze años, cuyo Syndicado tiene presentado en los pleytos de la Villa con Don Maximo Vayllo de Llanos, y en los de Reduccion con los Duques de Aveyro, se le han revocado estas dos ocupaciones, y sus salarios, y la revocacion se ha hecho notoria al Suplicante por Luis de Aguilera, Notario, el dia 27. del passado, à instancia de Mosen Jayme Brotons, Presbytero, nuevo Syndico de la Villa; y por los creditos que tiene que liquidar, y deducir contra la Villa, le precisa la razon valerse de dos precisos medios, con los quales afiance el juizio, y facilite la prompta satisfacion, que pide el privilegio de tales creditos.

2 El primer medio es, poner vna peticion, en que se mande sumariamente, que dicho Syndico exhiba in actis, y ponga en la messa del Consejo dicha revocacion; y de no hazerlo dentro el termino de tres dias, se le deniegue toda audiencia, no se tengan por revocados los poderes, y Syndicado del Suplicante, ni para tal efecto sea reputado por Syndico dicho Mosen Jayme Brotons.

3 Este medio se prueba por los text. *in leg. si contendat, ff. de fideiussorib. & mandatorib. & l. diffamari, C. de ingenuis, & manum. cap. fin. qui matrim. accus. possess.* & cum alijs Covarrub. *var. lib. 1. cap. 18. à num. 1.* dize ibi: *Vt à iudice cogantur infamantes intra certum diem, actionem, vel ius quod habent in iuditium deducere, adiecta comminatione, & ea postmodum executioni tradita perpetui silentij imponendi.* Y mas abaxo dize: *Hanc siquidem formulam preoculis iudices habere debent;* & rursus, ibi: *Quod si iudex aliqua iusta ratione motus præceperit in iuditio instrumentum quodam exhiberi, eius verò possessor obedire noluerit poterit interloquendo pronuntiare, nullam fidem exhibendam fore ei instrumento*: què razon mas justa puede aver oy, que la de no aver causa para la revocacion, ser absoluta, y expressa, y sin hazer caso del punto del Suplicante, ni de la satisfacion de su trabajo, que es notorio al Consejo? Que semejantes revocaciones sean difamatorias, es expresso text. *in l. quæ omnia, §. nec ferendus, ff. de procurat.* y aun por esta razon se deben hazer con la clausula: *Citra tamen eius iniuriam.* Golin. *de procuratorib. part. 3. cap. 5. num. 29.* y con la formalidad que dexò puesta *in num. 1.* ibi: *Estque in primis advertendum, expressè revocari procuratorem, quando constituens, penes acta causæ, dicit; revoco mandatũ in personam titij factum.* Y como dize *num. 10. & 11.* ibi: *Quod procurator ob levem causam, ita demum potest revocari, si ei cum effectu solvatur omne id, quod pro causa debitum est, & quod debeat apparere oblatio de solvendo, nec sufficit verbalis oblatio domini revocantis procuratorem;* y Grat. *discept. forens. cap. 56. num. 17. tom. 1.* dize ibi: *Non dabitur tamen revocatio procuratoris, nisi fuerit solutum omne illud quod est ei debitum pro expensis, & salario*: ò à lo menos lo que dize la *ley nisi, 26. ff. de procurat.* ibi: *Nisi dominus, ei solvere paratus sit.* Y asseguro à V. S. que no solo no

se

se halla en dicha revocacion alguna de estas calidades, sino que antes dicho Syndico ha disfamado al Suplicante con extravagancias indignas de referir, y que el Suplicante debe muchas cantidades a la Villa; y aunque en lo primero tenga razon (que confiesso, sin embargo de aver faltado à la caridad en quitarle el punto al Suplicante) en quanto à lo segundo es razon se vea ante el Consejo, y diga el Suplicante lo que dixo Samuel al Pueblo *in lib. 1. Reg. cap. 12.* ibi: *Loquimini de me coram Domino, & coram Christo eius vtrum bovem cuiusque tulerim, &c.* mas q̃ la hazienda, y la vida debe estimarse la fama, y el honor, cum plurimis Carleval *de iudic. tit. 2. disput. 3. num. 4.* en cuya consideracion, aunque el Suplicante pudiera dexar al silencio la revocació, por ser acto voluntario en las partes buscar quien mejor les sirva, no parece puede menospreciar los interesses de su credito secundum illud Ecclesiastici *cap. 33. vers. Audite me magnates*, ibi: *Et non dederis alijs possessionem tuam*; & rursus, ibi: *In omnibus operibus tuis præcelens esto ne dederis maculam in gloria tua*; y por ser deuda de este punto lo que dixo el Apostol: *Sapientibus, & insipientibus sumus debitores*; no ay razon se pierda esta ocasion, como amonesta el Consulto *in leg. capienda, 128. ff. de reg. iur.*

4 No obsta contra lo dicho, el considerarse por exempto dicho Syndico en este caso por ser Clerigo *ex cap. si diligenti, de foro compet. cum eius materia.* Lo primero, porque por vsar el Suplicante de este remedio no se haze actor, sino reo: mirada la naturaleza primordial de la causa, exagita esta question, y la resuelve en esta forma con quasi infinitas autoridades Amato *variar. resol. 52. num. 1. & 2.* ibi: *Sed non ideò dicto remedio vtens actor efficitur, sed reus permanet, & actor dicitur provocatus, veluti in remedio, leg. infamari, C. de ingen. & manum. quæ remedia inter se fraternizant, quamvis verum sit in aliquibus differre; licèt enim ex leg. intra dies, & leg. in tribus, ff. de re iudicata, actoris reputetur, qui primo loco provocat ad iuditium; tamen in terminis dictæ leg. si contendat, & leg. diffamari, hoc est accidens, sed originaliter inspiciendo, & naturam præmordialem causæ attendendo, reus est propriè dicto remedio vtens quamvis primo loco provocet ad iuditium, & potius naturalis, quàm accidentalis causa attendi debet;* prosigue al *num. 3.* y solo fue la decision por el especial privilegio del Oficial salariado por el Santo Oficio, vt asserit *num. 4. ad fin.*

5 Lo segundo, porque por ser la Villa profana, y el referido Clerigo su Procurador, Syndico, ò Agente, pudiera el Suplicante convenir como à actor al dicho Syndico en este Consejo, Golin. *de procurat. part. 1. cap. 5. num. 12.* ibi: *Nec est prætereundum, quod casu, in quo permitteretur Clerico procurare pro alio, poterit procuratorio nomine coram laico conveniri, eo enim casu non consideratur persona Clerici, sed persona eius ex cuius persona convenitur*, Vrsil. in Add. ad Afflict. *decis. 24. num. 4.* dize ibi: *Quod Clericus, ratione artis, vel officij possit coram laico conveniri*: assi como en todos casos, en los quales el Clerigo sustinet vices actoris Salgad. *de Reg. protect. part. 4. cap. 8. num. 150. & cap. 14. num. 109.* porque entonces directamente no se procede contra el Clerigo, sino cum laicis principalibus, como advierte Vrsil. in Add. ad Afflict. *decis. 380. num. 7. & 8.* y tambien en el caso de que el Clerigo possea bienes de Realengo, D. Mat. *de reg. cap. 2. §. 5. à num. 44. ad 50. & num. 108. & cap. 5. §. 1. num. 25.* D. Chrespi *observat. 51. num. 7.* Scobar *de ratiocin. cap. 7. num. 38.* Faber. *in suo Cod. lib. 3. tit. 12. defin. 37. num. 3.* quibus ergo in casibus non habet locum, *dict. cap. si diligenti, de foro compet.* por ser limitaciones de èl per iura prædicta.

6 Y lo tercero, porque semejantes poderes, y Syndicados no se revocan

can por sola la sciencia, y citacion del poderaviente, ò Syndico, sino es servata forma iam dicta, que es la que se pide en esta peticion, vt iudici etiam,& parti fiat notorium, *text. express. in cap. mandato, extra de procurator.* Golin. *dict.part.3.cap.5.num.97.& 98.* Donat.Anton.de Marin. *resolut.iur. lib.2.cap.174.num.4.* Camil. Borrel. *in sum. decis.tit.66.de procurat.num.381.* Arias de Messa *var.lib.3.cap.45.num.2.* Cancer. *var. lib.2.cap.14. de procurat.num.173.* Salgad. *in labyr.cred.part.4.cap.12.num.13.* maximè siendo, como es, el Syndicado del Suplicante destinado à cierto lugar, como es para ante este S. Consejo, en donde le tiene presentado, y vsado de èl tanto tiempo, que es la limitacion de la contraria opinion en este punto, Gonçalez Tellez *in dict.cap.mandato, de procurat.num.5.* Cancer. *vbi prox. uum.175.* Salgad. *in labyr.part.2.cap.9.num.47.* Tusch. *litt.P. conclus.861. num.3.& 4.* y Felin. *in cap. ex parte decani 33. de rescript. num. 22.& 23.* dize ibi: *Et vnum novum considera, quia si dominus constituens procuratorem ad negotia in certo loco expedienda, esset informatus de personis cum quibus procurator iam incepit gerere negotia, forte isto casu non sufficeret publicare revocationem, per edictum, sed debet intimari illis personis*: y lo mismo dize el señor Crespi *in observat. 12. num. 14. & num. 16.* ibi: *Idemque de curijs dicendum est cui notificatio facienda est scilicèt Brachio, & Regi, sive eius Procuratori Patrimoniali.* Y quando, como en este caso, la revocacion se dirige à la prohibicion de continuar con el Syndicado, no basta que aliunde lo sepa el Juez, y la parte si que le precisa se notifique, Golin. *dict.cap.5.nnm.98.* ibi: *Idque procedit, etiam si iudex, & pars aliunde scirent, & ratio est, quia quando notificatio fit ad finem prohibendi, & interdicendi, sola scientia quomodocumque habita non sufficit*: y esta es la practica, y formalidad que he visto observar en este S. C. por todo el tiempo que le sirvo, en todos los casos de semejantes revocaciones: mucha es la cautela de embiar Syndico que sea Sacerdote; pero mucha mas se debe reconocer en que este obre en la forma dicha, contra el Derecho, estilo, y practica, quizàs como entendido, para obviar el inconveniente de poder ser reconvenido, sin quererme acordar del text. *in leg. ita fidei, ff. de iur. Fisc.* y lo que dize Valenç. *cons.62. num. 52.* sino solo de toto *tit. ff. quæ in fraud. credit. & C. de revocand. ijsque in fraud.* quibus nulla via permittitur facere factum in fraudem cuiuscumque creditoris, Salgad. *in labyr.part.2. cap. 12. num. 22.& 23.*

7 El segundo medio es, que despues de averse proveido la referida peticion, pondrà otra el Suplicante *in vim reconventionis*, para que se mande al dicho Syndico Mosen Jayme Brotons, en el nombre que interviene, preste la caucion de *iuditio sisti, & iudicatum solvi*, y dè fiador en esta Corte, que sea persona lega, y abonada, en que se obligue à pagar al Suplicante de contado, lo que por el Consejo fuere declarado se le està debiendo por sus salarios, y trabajos; y que de no hazerlo dentro de tres dias, se tenga por nula la revocacion, y se le niegue toda audiencia à dicho Mosen Jayme Brotons, en el nombre que interviene para efecto de la revocacion.

8 Esta formalidad parece se debe mandar proveer assi, probat cum pluribus Carleval *de iudic. tit.2. disp.7. num. 3.* ibi: *Quod si reconventus actor reconventioni respondere noluerit, eam pœnam patietur, vt illi in conventione denegetur audientia.*

9 Y que la respuesta deba ser solo prestar la referida caucion, y dàr la sobredicha fiança, parece es cierto, porque assi lo disponen los fueros 8. *& seqq. & for.17.* vbi loquitur de Clericis, *rub. de securitate præst. for.15. rub. de reb. non alienand. & for. 6. rub. de iurisdict. omn. iudic.* D.Mat. *de reg.cap.2.§.5. num.*

*num.*44. *ad* 50. *& cap.*5. §. 1. *num.*23. D.Cresp. *obseru.*51. *num.*7. y si bien la reconvencion se debe poner ante litis contestationē, vel paulo post litem contestatam, Golin. *de procurat. part.*4. *cap.*4. *num.* 11. Carleval *de iudic. dict. disp.*7. *num.*4. D.Mat. *de reg. cap.*13. §.2. *num.*53. *&* 54. tambien debe seguir lo sumario de la convencion, Carleval *ibidem à num.* 10. 11. *&* 12. Salgad. *in labyr. part.* 1. *cap.* 17. *num.* 53. 54. *&* 55. La revocacion referida de su naturaleza, y hecho es sumaria: luego la reconvencion debe tambien serlo, y gozar el privilegio de proveerse sumariamente, por ser proemio de la paga de salarios, y satisfacion de trabajos de Abogado, Carleval *tit.* 1. *disput.*6. Silva *de salarijs, cap.*54. *num.*8. Xamar. *de offic. Advocat. part.*2. *cap.*9. *num.* 53. Salgad. *in labyr. part.*1. *cap.*13. *à num.*40. *ad* 44. Guzman *de evictionib. quæst.*2. *num.*24. Sessè *de inhibit. cap.*4. §.2. *num.*42. porque de otra suerte no se cumpliera con lo establecido por el Derecho Civil, y de las Gentes, *ex rubrica, & leg.*1. §. *in honorarijs, ff. de var. & extraordin. cognit.* por el Natural, y Divino, ex Tobiæ *cap.* 4. ibi: *Cuicumque tibi aliquid operatus fuerit statim ei mercedem restitues*; facit etiam, Levit. 19. & Deuteronom. *cap.*24. y no aviendo, como no ay, otra forma mas conveniente que la referida para cobrar el Suplicante sus salarios, y trabajos, pareciera impiedad no mandarse executar assi, vt pulcrè admonet Carleval *de iudic. tit.* 1. *disput.* 5. *num.* 35. omnino notandus.

10 Y finalmente, que dicho Syndico deba prestar dicha caucion, y ser reconvenido, y obligado por el Consejo à dàr la fiança, sin embargo de ser aquel Presbytero, probant iura supra allegata *à num.*5. & cum Cancerio, & alijs probat D. Mat. *de reg. dict. cap.*13. §.2. *num.* 53. cui addendi sunt Afflict. *decis.*27. *in fine*, & ibi in Addit. illic: *Quod Clericus per reconventionem efficitur de foro seculari*, idem Afflict. *decis.*173. vbi Vrsil. *in Addit.* y con otros muchos Amato *resolut.* 86. *à num.* 60. La referida caucion se dà quando el credito no es liquido (que es el caso presente) y para que se preste puede apremiarse el Administrador, Fontanel. *decis.* 235. *num.*10. *tom.*1. y si bien los Clerigos, aunque puedan ser reconvenidos por el Juez secular, no pueden ser apremiados sino por el Eclesiastico; con todo se limita quando el Clerigo es Administrador del layco, *vt ex cap. cum non ab homine, de iudicijs* Franch. Innoc. & Abb. affirmat Vrsil. *in addit. ad dict. decis. de Afflict.* 173. *num.*3. ibi: *Sed benè quando administravit bona layci*; y es la materia de los fueros 4. *y* 5. *rub. de iurisdict. omn. iudic.*

11 No todo lo conveniente es necessario, San Felic. *decis.*289. *num.*8. *tom.*2. Y aunque este breve papel no sea preciso por la piadosa, y docta consideracion de V.S. que humilde mille millies confiessa como debe, el Suplicante solo por su desgracia le reconoce por conveniente, y como tal le pone à la correccion de V.S. Madrid, y Julio 3. de 1698.

D.r Ioseph Voltes.